

**UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA**  
**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS**



**TESIS**

**“LOS DELITOS DE MINERÍA ILEGAL Y DELITOS CONTRA LOS  
RECURSOS NATURALES”**

**Presentada por:**

**BR. ALINSSON KASSANDRA FIESTAS SALDARRIAGA**

**PARA OPTAR EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO**

**Línea de Investigación Institucional:**

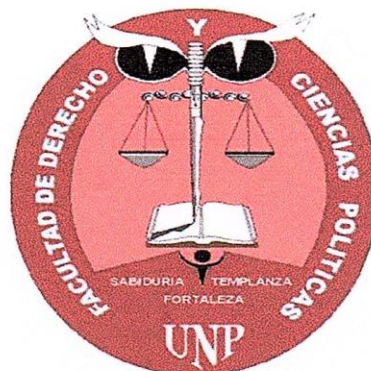
**Legislación y Ciencias Políticas.**

**Sub Línea de Investigación:**

**Derecho Ambiental: conservación ambiental y responsabilidad social.**

**PIURA – PERÚ  
2019**

**UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA**  
**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS**



**TESIS**

**“LOS DELITOS DE MINERÍA ILEGAL Y DELITOS CONTRA LOS  
RECURSOS NATURALES”**

**PARA OPTAR EL TÍTULO PROFESIONAL DE ABOGADO**

Bach. ALINSSON KASSANDRA FIESTA SALDARRIAGA  
Ejecutor

Mg. ANDRÉS ERNESTO VILLALTA PULACHE  
Asesor

**Línea de Investigación Institucional:**

**Legislación y Ciencias Políticas.**

**Sub línea de Investigación:**

**Derecho Ambiental: conservación ambiental y responsabilidad social.**

**PIURA – PERÚ  
2019**

## DECLARACIÓN JURADA DE ORIGINALIDAD DE TRABAJO DE INVESTIGACION

Yo: **ALINSSON KASSANDRA FIESTAS SALDARRIAGA** identificada con DNI N°**73570148**, en la condición de Estudiante Egresada, de la Facultad de **DERECHO Y CIENCIAS POLITICAS**, Escuela Profesional de **DERECHO Y CIENCIAS POLITICAS** y domiciliado en **CALLE MIGUEL F. CERRO N° 041 MAZ J LOTE 03** Distrito de Vice, Provincia de Secura, Departamento de Piura, Celular: **924278240**, Email: **kafisa95\_22@hotmail.com**.

**DECLARO BAJO JURAMENTO:** que el trabajo de investigación que presento a la Oficina Central de Investigación (OCIN), es original, no siendo copia parcial ni total de un trabajo de investigación desarrollado, y/o realizado en el Perú o en el Extranjero, en caso de resultar falsa la información que proporciono, me sujeto a los alcances de lo establecido en el Art. N° 411, del código Penal concordante con el Art. 32° de la Ley N° 27444, y Ley del Procedimiento Administrativo General y las Normas Legales de Protección a los Derechos de Autor. En fe de lo cual firmo la presente.



Piura, 19 de noviembre del 2019.

DNI N° 73570148

Artículo 411.- El que, en un procedimiento administrativo, hace una falsa declaración en relación a hechos o circunstancias que le corresponde probar, violando la presunción de veracidad establecida por ley, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de uno ni mayor de cuatro años.

Art. 4. Inciso 4.12 del Reglamento del Registro Nacional de Trabajos de Investigación para optar grados académicos y títulos profesionales –RENATI Resolución de Consejo Directivo N° 033-2016-SUNEDU/CD



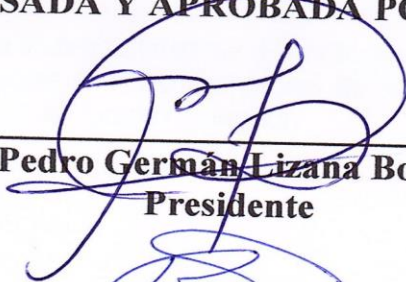
**UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA**  
**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLÍTICAS**

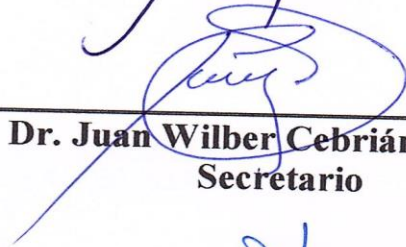



**TESIS**

**“LOS DELITOS DE MINERÍA ILEGAL Y DELITOS CONTRA LOS  
RECURSOS NATURALES”**

**TESIS REVISADA Y APROBADA POR EL JURADO**

  
\_\_\_\_\_  
**Dr. Pedro Germán Lizana Bobadilla**  
**Presidente**

  
\_\_\_\_\_  
**Dr. Juan Wilber Cebrián Barzola**  
**Secretario**

  
\_\_\_\_\_  
**Dra. Isidora Zapata Periche**  
**Vocal**

**PIURA – PERÚ**  
**2019**



**UNIVERSIDAD NACIONAL DE PIURA**  
**FACULTAD DE DERECHO Y CIENCIAS POLITICAS**  
**UNIDAD DE INVESTIGACIÓN**



"AÑO DE LA LUCHA CONTRA LA CORRUPCIÓN Y LA IMPUNIDAD"

**ACTA DE SUSTENTACIÓN DE TESIS**  
**098-UI-FDCCP-UNP-2019**

Los miembros del Jurado Calificador que suscriben, reunidos para evaluar la Tesis titulada: "**LOS DELITOS DE MINERÍA ILEGAL Y DELITOS CONTRA LOS RECURSOS NATURALES**" presentada por la Bachiller **FIESTAS Saldarriaga Alinsson Kassandra** para optar el Título Profesional de Abogado, con el asesoramiento del Mag. Andrés Ernesto Villalta Pulache; oídas las observaciones y respuestas a las preguntas formuladas y, de conformidad al Reglamento de Tesis para la obtención del Título Profesional, en la Facultad de Derecho y Ciencias Políticas, la declaran:

APROBADA ☒

DESAPROBADA ( )

Con la mención de:

*SOBRESALIENTE*

- ☒ En consecuencia, queda en condición de ser ratificada por Consejo de Facultad de Derecho y Ciencias Políticas de la Universidad Nacional de Piura y recibir el Título Profesional de Abogado.
- ☒ En consecuencia, queda en condición de ser ratificada por el Consejo Universitario de la Universidad Nacional de Piura y recibir el Título Profesional de Abogado, después de que la sustentante incorpore las sugerencias del Jurado Calificador.

Piura, 14 de diciembre de 2019

  
DR. PEDRO GERMAN LIZANA BOBADILLA  
PRESIDENTE

  
DR. JUAN WILBER CEBRIAN BARZOLA  
SECRETARIO

  
DRA. ISIDORA CONCEPCIÓN ZAPATA PERICHE  
VOCAL

## **DEDICATORIA**

A mis PADRES Y HERMANOS porque siempre les  
diré que el logro es de la familia Fiestas Saldarriaga.

## **AGRADECIMIENTO**

A los profesionales del derecho que incentivaron el desarrollo de la presente investigación, en especial a los Dres. Moisés Augusto Lizana Bobadilla, Fanny Torres Paucar, Silvia Carolina Rumiche R., Andrés Ernesto Villalta Pulache, Biol. Edgardo Marthans Castillo y a mi colega Jairo Lapo R., por los conocimientos en la materia Penal y Ambiental.

## INDICE GENERAL

INTRODUCCIÓN.....	13
CAPÍTULO I: ASPECTOS DE LA PROBLEMÁTICA .....	14
1.1DESCRIPCIÓN DE LA PROBLEMÁTICA .....	14
1.2JUSTIFICACIÓN E IMPORTANCIA DE LA INVESTIGACIÓN .....	14
1.3OBJETIVOS.....	15
1.3.1Objetivo General .....	15
1.3.2Objetivo Específico .....	15
1.4DELIMITACIÓN DE LA INVESTIGACIÓN .....	15
CAPÍTULO II: MARCO TEÓRICO .....	16
2.1ANTECEDENTES DE LA INVESTIGACIÓN .....	16
2.2BASES TEÓRICAS .....	17
2.2.1Contaminación Ambiental .....	17
2.2.2Minerales.....	18
2.2.3Ecosistema.....	19
2.2.4Minería .....	20
2.2.5La Tipificación Penal .....	20
2.2.6Principio de Colectividad .....	22
2.2.7Principio de Oportunidad .....	22
2.2.8Beneficio económico .....	23
2.4MARCO REFERENCIAL .....	24
2.4.1La Minería como actividad económica en el Perú.....	24
2.4.1.1Historia. ....	25
2.4.1.2 Desarrollo de la Actividad económica .....	27
2.4.1.4 Consecuencias secundarias. ....	31
.....	31
2.4.2 La Tipificación de los delitos ambientales en el Perú.....	31
2.4.2.1 Principios relevantes en materia Ambiental y su vinculación con los Delitos Ambientales. ....	31
2.4.2.2 La historia del Derecho Ambiental en el Perú.....	35
2.4.3 Medios Alternativos de solución de conflictos. ....	52
2.4.4 La aplicación del Principio de Oportunidad en el Código Penal Peruano. ....	53
2.4.4.1 Definición. ....	53
2.4.4.2 Desarrollo y aplicación.....	54
2.5HIPÓTESIS .....	54
2.5.1Hipótesis General .....	54
2.5.2Hipótesis Específica .....	55



<b>CAPÍTULO III: MARCO METODOLÓGICO .....</b>	<b>55</b>
<b>3.1ENFOQUE Y DISEÑO.....</b>	<b>55</b>
<b>3.2SUJETOS DE INVESTIGACIÓN .....</b>	<b>56</b>
<b>3.3MÉTODOS Y PROCEDIMIENTOS.....</b>	<b>56</b>
<b>3.4TÉCNICAS E INSTRUMENTOS .....</b>	<b>56</b>
<b>3.5ASPECTOS ÉTICOS.....</b>	<b>58</b>
<b>CAPÍTULO IV: PROBANZA DE LA HIPÓTESIS.....</b>	<b>59</b>
<b>4.1 PROBANZA JURÍDICO SOCIAL.....</b>	<b>59</b>
<b>4.2.PROBANZA JURÍDICO DOCTRINAL.....</b>	<b>66</b>
<b>CONCLUSIONES.....</b>	<b>70</b>
<b>RECOMENDACIONES.....</b>	<b>71</b>
<b>REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS.....</b>	<b>72</b>
<b>ANEXOS.....</b>	<b>75</b>
<b>ANEXOS 1. MATRIZ DE CONSISTENCIA .....</b>	<b>75</b>
<b>ANEXOS 2. CRONOGRAMA DE EJECUCIÓN .....</b>	<b>75</b>
<b>ANEXOS 3. PRESUPUESTO .....</b>	<b>77</b>
<b>ANEXOS 4. ENTREVISTA .....</b>	<b>79</b>
<b>GUÍA DE ENTREVISTA N° 01.....</b>	<b>79</b>
<b>GUÍA DE ENTREVISTA N° 02.....</b>	<b>80</b>
<b>APÉNDICES .....</b>	<b>81</b>

## ÍNDICE DE TABLAS

<b>Tabla 1</b> .....	27
<b>Tabla 2</b> .....	28
<b>Tabla 3</b> .....	30
<b>Tabla 4</b> .....	37
<b>Tabla 5</b> .....	39
<b>Tabla 6</b> .....	39
<b>Tabla 7</b> .....	41

## ÍNDICE DE ANEXOS

<b>ANEXOS 1. MATRIZ DE CONSISTENCIA .....</b>	<b>75</b>
<b>ANEXOS 2. CRONOGRAMA DE EJECUCIÓN .....</b>	<b>76</b>
<b>ANEXOS 3. PRESUPUESTO .....</b>	<b>78</b>
<b>ANEXOS 4. ENTREVISTA .....</b>	<b>79</b>

## RESUMEN

El estudio de una nueva rama, del Derecho Penal, permitiría afrontar figuras delictivas contra el medio ambiente, de las personas responsables de estos delitos, las penas y otras consecuencias jurídicas derivadas de la responsabilidad penal. Sin embargo, las leyes penales en blanco y las deficiencias en proyectos de gestiones administrativas, resulta que no sea exigible la protección ambiental, dejándose de lado la prioridad del impacto social que ocasionan el accionar ante los delitos ambientales y sus agravantes.

La finalidad de la presente Tesis, es analizar cuál es el tratamiento respecto a la tipificación de los delitos de minería ilegal en contraste con la tipificación de los delitos contra los recursos naturales; así como en analizar y determinar si existe un favorecimiento indirecto a intereses económicos por parte del legislador por medio de la tipificación de los delitos de minería ilegal.

**Palabras Claves:** Ambiente, tipificación, delitos ambientales, minería, minería ilegal, recursos naturales, ley penal en blanco y principio de oportunidad.

## **ABSTRACT**

The research of a new field of Criminal Law would make it possible to deal with offences against the environment, the people responsible for these crimes, the penalties and other legal consequences derived from criminal responsibility. However, the blank criminal laws and the deficiencies in projects of administrative managements, it turns out that environmental protection is not required, leaving aside the priority of the social impact caused by the action before the environmental crimes and their aggravating ones.

The aim of this Thesis is to analyze what is the treatment concerning the typification of illegal mining crimes in contrast to the typification of natural resources violations; as well as to analyze and determine whether there is an indirect favoring of economic interests by the legislator through the typification of illegal mining crimes.

Keywords: Environment, typification, environmental crimes, mining, illegal mining, natural resources, blank law and prosecutorial discretion.



## INTRODUCCIÓN

La realidad actual del planeta advierte una serie de problemas globales que tanto en el presente como en el futuro ponen en riesgo nuestro bienestar y el del hábitat donde, como seres humanos, en ese sentido el inciso 22) del artículo 2° de la Constitución Política del Estado Peruano reconoce, en calidad de derecho fundamental, el atributo subjetivo de “*gozar de un ambiente equilibrado y adecuado al desarrollo de la vida de la persona*” y con ello surge la obligación indirecta a que como personas en sociedad respetemos y protejamos la integridad del medio ambiente.

Desde los inicios de la vida en sociedad, el hombre tuvo la premura de realizar actividades que lleven a satisfacer sus necesidades primarias, la minería fue una de ellas, usando piedras, cerámicas y más tarde metales tomados de la superficie terrestre para la fabricación de herramientas y armas, con el transcurrir de los años el desarrollo de estas actividades fueron creciendo y evolucionando hasta crear grandes sistemas económicos que permitieron potenciar a lo que hoy conocemos como países de primer mundo; en ese sentido, podemos definir a la minería como una actividad del sector primario representada por la explotación o extracción de los minerales que se han acumulado en el suelo y subsuelo en forma de yacimientos, esta actividad en la actualidad permite mover gran flujo económico a nivel mundial, sin embargo, al extraerse los minerales de un determinado ecosistema se genera un desequilibrio ambiental y con ello un daño potencial en el medio ambiente, en razón de ello, resulta apremiante coaccionar a que la misma se realice bajo estándares y límites prescritos en la normativa especial o en su defecto se castigue dicha conducta por medio del derecho penal.

Por medio del Derecho Penal peruano, el Estado busca reprimir conductas ilícitas que perjudiquen el bienestar del medio ambiente, por ello se desarrolla en el título XIII del cuerpo normativo antes mencionado la tipificación de los delitos ambientales, tanto delitos de contaminación, como delitos contra los recursos naturales, de la cual se advirtió cierta desproporcionalidad y cuyo análisis es materia de la presente investigación.

En razón de lo antes descrito, tomaremos como punto de inicio de investigación, la contaminación ambiental como el problema global, para luego describir la naturaleza de la minería, como actividad extractiva, tanto metálica como no metálica y el desarrollo normativo de dicha actividad económica, culminando por analizar los delitos contra los recursos naturales por medio del contraste con el delito de contaminación como es la minería ilegal y sus agravantes.

# **CAPÍTULO I: ASPECTOS DE LA PROBLEMÁTICA**

## **1.1 DESCRIPCIÓN DE LA PROBLEMÁTICA**

La riqueza del territorio peruano, por la infinidad de ecosistemas y los sectores productivos que generan gran parte de la economía del Perú se llevó a cuestionar si resulta idóneo perjudicar el medio ambiente en harás de generar economía sin resarcir los daños que en el camino se ocasionan. El sector minero en el Perú es uno de los pilares de la economía peruana y exportaciones. La minería aporta un 20% de los ingresos fiscales, contribuye alrededor del 15% Producto Bruto Interno PBI nacional y el 60% de las exportaciones. La mayoría de las minas en el Perú se concentra en los Andes. Los principales productos mineros del Perú son la plata, el cobre, el zinc, el estaño, el bismuto y el teluro.

La minería durante la época republicana fue iniciada por compañías extranjeras desde los inicios del Siglo XX durante la república aristocrática, pero en la década de 1970 durante el gobierno revolucionario de la fuerza armada las compañías pasaron a manos del estado, sin embargo tras la crisis de la deuda latinoamericana en la década de 1980 muchas compañías quebraron y algunas se convirtieron en fuentes inflacionarias, ante esto en la década de 1990 durante el gobierno de Alberto Fujimori los centros mineros fueron privatizados casi en su totalidad.

En la actualidad son notorios los efectos negativos que se causa la actividad minera en los ecosistemas y lugares de extracción y más aún si se incrementó la informalidad en nuestro país respecto a esta actividad, ya sea que se trate de minería metálica y no metálica, una forma de contrarrestar dicha informalidad es por medio de la coacción intrínseca del Derecho Penal a través de la tipificación de estas conductas contrarias al derecho a fin de sancionar las mismas y evitar que se siga afectando de manera considerable la riqueza de ecosistemas de un país tan privilegiado como el nuestro. Sin embargo, se advirtió una desproporcionalidad en la tipificación de los delitos de minería ilegal, frente a la tipificación de los delitos contra los recursos naturales, ya sea por la aplicación del principio de oportunidad para los delitos de minería y sus agravantes, siendo esto muy cuestionado por el hecho de que se trata de delitos contra recursos naturales no renovables, como son los minerales, o por las ventajas tributarias, exoneraciones y demás beneficios administrativos del derecho en general que le otorga la norma a esta actividad en su desarrollo formal.

## **1.2 JUSTIFICACIÓN E IMPORTANCIA DE LA INVESTIGACIÓN**

La presente investigación se justificó en la necesidad de advertir el tratamiento desproporcional de los delitos ambientales en razón de su tipificación, ya que para sancionar los delitos de minería ilegal y sus agravantes existen lineamientos favorables como la aplicación del Principio de Oportunidad, siendo que para el resto de delitos contra los recursos naturales no resulta aplicable el mismo, ello incluso sin tener en cuenta la naturaleza de estos delitos, y su afectación contra los recursos naturales, ya que los primeros afectarían a recursos naturales no renovables, mientras que los otros perjudican recursos naturales con la resiliencia de renovarse después de determinado tiempo.

Aunado a ello, existe la necesidad de realizar un análisis de la tipificación de cada uno de estos delitos especiales, a fin de hacer efectiva su aplicación y sanción teniendo en cuenta la necesidad de preservar nuestro planeta y evitar conductas contaminantes y de desmedro hacia los recursos naturales, toda vez que hoy en día es un problema global y es el Estado el obligado a combatir por medio de sus instituciones y a través del derecho como herramienta fundamental de dichas conductas.

Asimismo, el presente trabajo es de gran importancia puesto que pretendió advertir que existió un favorecimiento indirecto a intereses económicos por parte del legislador por medio de la tipificación de los delitos de minería ilegal.

### **1.3 OBJETIVOS**

#### **1.3.1 Objetivo General**

- Se analizó cuál fue el tratamiento respecto a la tipificación de los delitos de minería ilegal en contraste la tipificación de los delitos contra los recursos naturales.

#### **1.3.2 Objetivo Específico**

- Se analizó y determinó que si existió un favorecimiento indirecto a intereses económicos por parte del legislador por medio de la tipificación de los delitos de minería ilegal.

### **1.4 DELIMITACIÓN DE LA INVESTIGACIÓN**

El presente trabajo de investigación es de tipo mixto, es decir, en lo teórico abordaremos un análisis normativo para dar solución a los problemas planteados, mientras que en lo práctico, se buscó obtener puntos de vista críticos de los operadores jurídicos especializados en materia penal ambiental, teniendo como delimitación espacial la región Piura, mas no posee una delimitación temporal, debido a que la problemática planteada aborda una desproporción normativa que surge desde el establecimiento de los tipos penales en la materia y las modificaciones de los mismos por medio del establecimiento de normas generales.

## CAPÍTULO II: MARCO TEÓRICO

### 2.1 ANTECEDENTES DE LA INVESTIGACIÓN

- Sobre el tema de **“Los delitos de Minería Ilegal y delitos contra los Recursos Naturales”** hasta la fecha no ha sido abordada en su integridad en ninguna obra jurídica, tesis de pregrado y postgrado, sin embargo, se ha podido encontrar algunos trabajos que abordan temas de relevancia para el Derecho Penal Ambiental en nuestro país y ello servirá de base para la elaboración de la presente investigación. Así tenemos la tesis de pregrado de los autores Nidia Carmen Cari Llave y Carla Adriana Cervantes Olivera para optar por el título de abogado, la misma que lleva por título **“La desnaturalización del principio de oportunidad en los delitos de minería ilegal.”** (junio- 2018), mediante el cual se concluyó que existen razones por las cuales debe ser derogado el inciso 8, del artículo 2° del Código Procesal Penal Peruano, el cual permite la aplicación del principio de oportunidad en los delitos de Minería Ilegal. A consecuencia de la entrada en vigencia del Decreto Legislativo N°1102, mediante el cual se incorporó al Código Penal los Delitos de Minería Ilegal, y modifica el artículo 2 del Código Procesal Penal, referido al Principio de Oportunidad, surge la problemática generada por el Poder Ejecutivo, tras la promulgación del mencionado Decreto Legislativo, que da origen a la presente investigación. De este modo, no solo se pretendió analizar porque no debe aplicarse el principio de oportunidad en la Minería Ilegal, sino también las consecuencias medioambientales, económicas y sociales, derivadas de su aplicación, que permitieron demostrar que el principio de oportunidad está siendo desnaturalizado, debido a que los delitos de Minería Ilegal por su gravedad son sancionados con penas que comprenden entre 4 y 12 años de privación de libertad (CARI LLAVE, Nidia Carmen, CERVANTES OLIVERA, Carla Adriana, 2018).

- Un trabajo segundo trabajo de investigación que hay que considerar es el de la autora Ingrid Lorena Lachira Correa en su tesis de pregrado sobre **“La importancia de la derogación de la aplicabilidad del principio de oportunidad sobre el delito de minería ilegal en el Perú”**, con la cual dio a conocer una posición sobre la derogatoria del numeral ocho del artículo 2 del código procesal penal sobre el principio de oportunidad, dicha tesis es de enfoque cualitativo, ya que la minería ilegal es un mal que causa daño al país, destruyendo el ecosistema y ocasionando enfermedades en la población que pueden llevarlos incluso a la muerte. El estudio fue realizado con el objetivo de establecer que la aplicación del principio de oportunidad en los delitos de minería ilegal a parte de causar daño ambiental y en la salud de los moradores habitantes en zonas cerca en donde se practica esta actividad, también es una contravención a la norma, ya que la aplicación de este principio solo es para los delitos con escasa relevancia social, es decir que no causen daños a la sociedad (LACHIRA CORREA, 2015).

- Asimismo, el autor Jairo Israel Lapo Román , en su tesis de pregrado titulada **“Propuestas de criterios jurídicos específicos para la determinación de la existencia del daño en los delitos ambientales”**, realizó un análisis doctrinario y comparativo de los delitos ambientales tipificados en el código penal, ello a fin de proponer criterios que puedan ayudar a los operadores jurídicos a determinar de alguna forma aproximada la dimensión del daño causado en este tipo de delitos contra el medio ambiente, por lo que concluyó que en la actualidad, no existe una uniformidad de criterios que ayuden a la aproximación del daño que se ocasione al medio ambiente por la comisión de delitos ambientales, ni mucho menos existieron criterios que permitan establecer montos idóneos de reparación civil a los responsables de los mismos (LAPO ROMAN, 2018).

- Igualmente encontramos un acercamiento al tema de investigación en la tesis de Susan Liliana Portillo Cazorla, la cual lleva por título **“Causas jurídicas y no jurídicas de la inaplicación del Principio de Oportunidad en los casos de delitos de Minería Ilegal de la Fiscalía Especializada en materia ambiental del Distrito Fiscal de Puno del año 2014-2015”** mediante la cual concluyó que su investigación tuvo como finalidad determinar, a través del

método de observación y medición, de la técnica de la observación y entrevista, las causas jurídicas y no jurídicas de la inaplicación del Principio de Oportunidad en los delitos de Minería Ilegal en la Fiscalía Especializada en Materia Ambiental del distrito Fiscal de Puno del año 2014-2015, para finalmente, de acuerdo a ello, pudo sugerir el replanteamiento de dicha norma (numeral 8) del art. 2 del C.P.P) u otras soluciones (PORTILLO CAZORLA, 2017).

- Se tiene además que, en la tesis titulada **“Análisis sobre el merecimiento y necesidad de pena en los delitos ambientales: a propósito del delito de contaminación ambiental”**, cuya autora es: Astrid Carolina López Ruiz (2017). Que tuvo por objetivo determinar la política criminal ambiental en nuestro ordenamiento y establecer criterios de merecimiento y necesidad de pena en los ilícitos ambientales. Para ello, se realizó un análisis donde se tendrá en cuenta tres aspectos fundamentales: la delimitación del bien jurídico protegido (establecido en el delito de contaminación ambiental), la estrategia político criminal orientada a protegerlo y, los principios generales conectados con la naturaleza de nuestro régimen jurídico-político, en concreto, el principio de fragmentariedad y el principio de subsidiariedad de la intervención penal (LOPEZ RUIZ, 2017).

## 2.2 BASES TEÓRICAS

### 2.2.1 Contaminación Ambiental

A medida que aumenta el poder del hombre sobre la naturaleza y aparecen nuevas necesidades como consecuencia de la vida en sociedad, el medio ambiente que lo rodea se deteriora cada vez más. El comportamiento social del hombre, que lo condujo a comunicarse por medio del lenguaje, que posteriormente formó la cultura humana, le permitió diferenciarse de los demás seres vivos. Pero mientras ellos se adaptan al medio ambiente para sobrevivir, el hombre adapta y modifica ese mismo medio según sus necesidades (Joserocanacion.blogspot.com, s.f.).

El medio ambiente es el espacio en el que se desarrolla la vida de los seres vivos y que permite la interacción de los mismos. Sin embargo, este sistema no solo está conformado por seres vivos, sino también por elementos abióticos (sin vida) y por elementos artificiales. El impacto ambiental es el efecto causado por una actividad humana sobre el medio ambiente. La ecología, que estudia la relación entre los seres vivos y su ambiente, se encarga de medir dicho impacto y de tratar de minimizarlo.

La contaminación es un concepto de connotación negativa, y es la introducción de una sustancia nociva o contaminante o alguna forma energética, que cambia el medio en el que se introduce, desequilibrándolo. Estos contaminantes tienden a dispersarse, incluso transfiriéndose fuera de su medio, invadiendo otros, y elevar su grado de contaminación, al mezclarse con otros contaminantes (Deconceptos.com, 2019) .

Se entiende por contaminación la presencia en el aire, agua o suelo de sustancias o formas de energía no deseables en concentraciones tales que puedan afectar al confort, salud y bienestar de las personas, y al uso y disfrute de lo que ha sido contaminado. Esto es, un medio o vector ambiental (aire, agua o suelo) estará contaminado si tiene algo (sustancias materiales, energía en forma de ruido, calor...) que provoca efectos negativos en él. Si ese algo no provoca efectos negativos, no se dirá que el medio está contaminado y, por supuesto, ese algo no será nunca un contaminante. La contaminación del aire, la del agua y la del suelo están muy relacionadas entre sí y no se pueden separar.

Los contaminantes son emitidos por las fuentes de emisión que pueden ser naturales o artificiales. Las fuentes artificiales a su vez pueden ser estacionarias o fijas (por ejemplo, las industrias) o móviles (por ejemplo, el tráfico). Estos contaminantes que son emitidos directamente por la fuente se conocen como contaminantes primarios y son emitidos



con un flujo o nivel de emisión que es la velocidad a la que es emitido por la fuente y, por tanto, tiene unidades de masa por unidad de tiempo.

Una vez emitidos al medio (al aire, al agua o al suelo), los contaminantes sufren una serie de procesos, no solo transporte y dispersión, sino también reacciones químicas, convirtiéndose en los contaminantes secundarios.

La concentración de un contaminante, ya sea primario o secundario, después de ser dispersado es el nivel de inmisión y tiene unidades de masa por unidad de volumen (MEDIO AMBIENTE Y CONTAMINACIÓN, 2019).

### 2.2.2 Minerales

Un mineral es una sustancia natural que se diferencia del resto por su origen inorgánico, su homogeneidad, composición química preestablecida y que corrientemente ostenta una estructura de cristal. Entre sus funciones principales se cuenta la de ser un componente decisivo y fundamental para la conservación y la salud de los seres vivos, ya que su presencia resulta determinante para la actividad de las distintas células.

La formación de los minerales es el resultado de procesos físicos y químicos que se verifican en todas las épocas geológicas y que aún continúan manifestándose. Estos se originan a partir de tres procesos fundamentales:

- **Magmático:** Conduce a la formación de minerales por la solidificación del magma. Debido a la rapidez con la que se enfría el magma, tenemos tres situaciones:

1. Si la solidificación se produce en profundidad, bajo presiones elevadas, los gases magmáticos y el lento enfriamiento conducen a la formación de cristales
2. A veces la formación de cristales no es simultánea, si no selectiva, y estos se van formando de acuerdo a las distintas etapas de enfriamiento.
3. Si el magma es expulsado a la superficie origina una actividad volcánica superior, en este caso, el magma se enfría rápidamente y origina una masa rocosa compacta.

- **Metamórfico:** Es toda la transformación estructural, mineralógica y química que se produce en las rocas bajo el efecto de la temperatura, presión y los fluidos circulantes. Este a su vez, se divide en dos tipos:

1. **Metamorfismo térmico:** Las intrusiones de magma provocan fenómenos de metamorfismo en rocas incandescentes. Los minerales más característicos dentro de este tipo son granates, sillimanita, cordierita, vesubiana, espinela, piroxeno, pirita, entre otros.
2. **Metamorfismo regional:** Se desarrolla en grandes extensiones de la corteza terrestre sujeta a hundiciones y dislocaciones. Se distinguen tres tipos básicos: epizona (comprendida entre 5000 y 7000 m de profundidad, aquí aparecen talco, albita, epidota, hematites, entre otros), mesozona (comprendida entre 7000 y 12000 m de profundidad, aquí encontramos biotita, moscovita, cinita, plagioclasa, entre otros) y catazona (comprendida entre 12000 y 20000 m de profundidad, aquí encontramos piroxenos, olivino, grafito, granate, ortoclasa, entre otros).

La corteza y el manto terrestre están formadas por material mineral, es decir, por rocas de distinta naturaleza y de distinto estado físico en función de las condiciones fisicoquímicas que se encuentran en la Tierra. Los minerales son compuestos químicos naturales, en su mayoría cristalinos, cuyos agregados forman los tres grandes tipos de rocas: ígneas (solidificadas a partir de materia viva fundida), sedimentarias (formadas por la erosión de rocas preexistentes, seguida de una nueva deposición) y metamórficas (formadas por la acción de la presión y la temperatura en rocas preexistentes). Las rocas por otro lado se definen de una manera menos precisa. Una roca es cualquier masa sólida de materia mineral como parte de nuestro planeta. Algunas rocas están compuestas casi por completo de un solo mineral. La corteza terrestre y los océanos son la fuente de una amplia variedad de minerales útiles y esenciales. Cada uno de los casi 4000 minerales de la tierra está exclusivamente definido por su composición química y su estructura interna. En otras palabras, cada muestra del mismo mineral contiene los mismos elementos reunidos en un modelo regular y repetitivo (HOJAS TÉCNICAS DE DIVULGACIÓN CIENTÍFICA, 2019).

### **2.2.3 Ecosistema**

Podríamos definir al ecosistema como Sistema biológico constituido por una comunidad de seres vivos y el medio natural en que viven. "ecosistemas terrestres; pueden describirse como ecosistemas zonas tan reducidas como los charcos de marea de las rocas y tan extensas como un bosque completo, pero no es posible determinar con exactitud dónde termina un ecosistema y empieza otro".

Por ecosistema se entiende a la comunidad de seres vivos cuyos procesos vitales están relacionados entre sí. El desarrollo de estos organismos se produce en función de los factores físicos del ambiente que comparten.

Los ecosistemas aglutinan a todos los factores bióticos (es decir, a las plantas, animales y microorganismos) de un área determinada con los factores abióticos del medio ambiente. Se trata, por lo tanto, de una unidad compuesta por organismos interdependientes que forman cadenas tróficas o alimenticias (la corriente de energía y nutrientes establecida entre las especies de un ecosistema con relación a su nutrición).

Es importante subrayar que existen varias formas de llevar a cabo el estudio de un ecosistema, más concretamente tres son los métodos habituales. Así, en primer lugar, se puede realizar el análisis del mismo mediante las relaciones alimentarias que en él se producen lo que se traduce en que se hable de la energía que llega a la Tierra desde el Sol para que pase de unos organismos a otros. Esto daría a su vez lugar a las llamadas, como se ha citado anteriormente, cadenas tróficas donde están las plantas, los consumidores primarios o herbívoros, los consumidores secundarios o carnívoros, y los necrófagos (DEFINICIÓN. DE, 2019).

### **2.2.4 Minería**

La minería es una actividad económica del sector primario representada por la explotación o extracción de los minerales que se han acumulado en el suelo y subsuelo en forma de yacimientos. Dependiendo del tipo de mineral a extraer la actividad se divide en minería metálica (cobre, oro, plata, aluminio, plomo, hierro, mercurio, etc.) que son empleados como materias primas básicas para la fabricación de una variedad de productos industriales. Mientras que la minería no metálica o también denominada de cantera y construcción (arcilla, cuarzo, zafiro, esmeralda, granito, mármol, mica, etc.) son usados como materiales de construcción y materia prima de joyería, ornamentación, entre otros usos. Otro tipo de minería, es la extracción

de los minerales energéticos o combustibles, empleados principalmente para generar energía, como por ejemplo el petróleo, gas natural y carbón o hulla.

La minería es una de las actividades más antiguas de la humanidad. En las épocas prehistóricas ya el hombre utilizaba los minerales para la fabricación de sus herramientas. La minería siempre ha constituido en ser uno de los indicadores básicos de las posibilidades de desarrollo económico de un país, los minerales descubiertos por el hombre, se le da un valor económico sobresaliente debido a la utilidad que prestan a la humanidad.

La minería se puede dividir en cuatro tipos: la minería de superficie (explotaciones a cielo abierto u otras excavaciones abiertas, se incluyen las canteras), la minería subterránea (galería o túneles), la minería submarina o dragado, y la minería por pozos de perforación (principalmente para la obtención de los combustibles).

En todas ellas se realizan los diversos pasos o fases para la explotación de los minerales; los cuales son la exploración (localización de yacimientos), extracción, procesamiento (separar al mineral específico de un compuesto), transporte y aprovechamiento (emplear el mineral en su uso específico) (CONCEPTODEFINICION.DE, 2019).

### 2.2.5 La Tipificación Penal

Resulta necesario tener en consideración en la presente investigación que el tipo penal o tipificación es en Derecho Penal, la descripción precisa de las acciones u omisiones que son considerados como delito y a los que se les asigna una pena o sanción. Si una conducta humana no se ajusta exactamente al tipo penal vigente, no puede considerarse delito por un juez. (REVISTA PUCP.EDU.PE, 2019)

Como se sabe, la ley, en general, en la siguiente estructura: el supuesto de hecho y la consecuencia jurídica. En el caso de la ley penal se sigue el mismo esquema, pero el supuesto de hecho se convierte en el comportamiento descrito por la ley (que puede mandar o prohibir algo) y la consecuencia jurídica es la pena o la medida de seguridad, que se aplicó en el caso del incumplimiento del comportamiento descrito. De lo expresado en el punto anterior, podemos afirmar que, la ley penal y la norma penal no se identifican, el comportamiento delictivo no contraviene la ley penal sino la norma penal. Detrás de toda ley penal podemos encontrar la existencia de una norma penal (valoración abstracta). Como establece Binding: " la pena puede dictarse sólo porque la acción descrita en la ley y la cometida por el ladrón se superponen conceptualmente. Nada más lejano que afirmar que el delincuente contraviene la ley penal según la cual se lo sanciona; por el contrario, para que se lo pueda sancionar, el delincuente siempre tendrá que haber obrado en consonancia, de acuerdo, con la primera parte de esta ley". La ley en general tiene diversos caracteres:

- a. Exclusiva.** - Se respeta el principio de reserva de la ley penal. Se establecen en forma específica y taxativa los hechos que pueden hacer surgir la pretensión punitiva del Estado, los medios, los modos y la medida de represión, y los límites dentro de los cuales puede desarrollarse la actividad jurisdiccional.
- b. Obligatoria.** - Al cumplirse con los requisitos de la promulgación y publicación todos los deben acatar. Se debe resaltar el carácter escrito de la ley, lo que deja de lado a la costumbre.
- c. Irrefragable.** - Sólo puede ser modificada o derogada por otra ley.
- d. Igualitaria.** - Se aplica a todas las personas en igual forma de conformidad con la Constitución política del Estado, y salvo los casos expresamente regulados en ella o en leyes especiales (v.gr. art. 93 de la Constitución, en

concordancia con el art. 10 del Código Penal, respecto de los congresistas, ya que no pueden ser detenidos por sus atribuciones especiales).

El tipo penal se identifica con el comportamiento descrito por la ley, es decir con el supuesto de hecho típico del delito. Que una acción es "típica" o "adecuada a un tipo penal" quiere decir que esa acción, es la acción prohibida por la norma". Podemos afirmar que el tipo penal, en un sentido estricto, es la descripción de la conducta prohibida por una ley. El tipo penal es un instrumento legal, lógicamente necesario y de naturaleza predominantemente descriptiva; tiene por función la individualización de conductas humanas penalmente relevantes (por estar penalmente prohibidas). El tipo pertenece a la ley".

De la gran cantidad de comportamientos antijurídicos que se presentan en la realidad, el legislador selecciona, conforme con el principio de intervención mínima del derecho penal (última ratio) los más lesivos para los bienes jurídicos más importantes y los amenaza con una pena o medida de seguridad. Estos comportamientos son descritos en el supuesto de hecho de una ley penal, para lo cual deben cumplir con las exigencias que impone el principio de legalidad. La descripción de las conductas no puede ser sumamente precisa, dado que es imposible describir una conducta hasta en sus mínimos detalles y siempre se correría el riesgo de que algún supuesto de hecho quede fuera de la descripción legal.

Por tal razón, la descripción tiene que ser hasta cierto punto abstracta, para poder englobar en ella todos los comportamientos que tengan unas características esenciales comunes (v.gr. art. 106: el que mata a otro ... en un primer momento no importa cómo se mata a la otra persona, ni la relación o vínculo que pueda existir entre los sujetos: lo que interesa es que se mata a alguien; en un segundo momento se analizarán las demás particularidades del hecho delictivo como son la forma, el modo, la relación de parentesco, etc.). Esta figura puramente conceptual es el tipo.

El tipo penal se analiza dentro de la tipicidad, forma parte de ella; al adecuarse un comportamiento humano a la conducta descrita por el tipo surge lo que se conoce como la tipicidad; se produce entonces una identidad entre la acción de un individuo con lo descrito en forma expresa por la ley. El tipo penal, como sustantivo, es la descripción de una conducta a la que se asigna una pena, en tanto que la tipicidad, como adjetivo, es la característica de una determinada conducta de ser adecuada a la descripción del tipo; en otras palabras, como dijo Zaffaroni: "el tipo es la fórmula que pertenece a la ley, en tanto que la tipicidad pertenece a la conducta" (BRAMONT ARIAS, 2019).

## **2.2.6 Principio de Colectividad**

Son los actos de la ciudadanía y del Estado los que provocan la ruptura del equilibrio ambiental necesario para gozar de un medio ambiente sano y del desarrollo sostenible. Es obligación del Estado garantizar este derecho para los ciudadanos, pero que correlativamente todos los ciudadanos tienen el deber de colaborar con estos mismos propósitos. Pues el ser humano es la única especie que tiene capacidad de discernimiento, es la única que conscientemente puede llevar a la destrucción de la biósfera acorde con un ambiente sano y propicio para el desarrollo sostenible. En protección a ello, le corresponde un rol de ser tutor del ambiente, no sólo a través del estado, sino de forma individual u organizada.

La participación de la ciudadanía es inherente a la gestión ambiental, tanto en la política, la legislación y la administración aplicables al medio, y que esta no deba de excluirla, sino auspiciarla. Cumple la función de doble ejecución, de derecho y de deber, siendo, en resumen, lo que constituye como base de la ciudadanía (WESTREICHER, 2016).

### 2.2.7 Principio de Oportunidad

Es un mecanismo de negociación y solución del conflicto penal que permite la culminación del proceso penal previo acuerdo entre el imputado y el agraviado, (privilegiando el principio de consenso), con la participación activa del Fiscal, permitiendo a su vez- que el imputado, una vez satisfecha la reparación civil sea beneficiada con la abstención de la acción penal por parte del Fiscal y el agraviado con dicho pago. Tiene como objetivo Fortalecer la actuación del Fiscal y promover el uso del Principio de Oportunidad de manera eficaz y uniforme, a fin de evitar la judicialización de un caso penal. El Fiscal en el marco de sus atribuciones podrá intervenir activamente en el Acuerdo de Principio de Oportunidad. De convenir el acuerdo el imputado y agraviado, y satisfecha la reparación civil el Fiscal se abstendrá de ejercitar la acción penal (PROTOCOLO DE PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD, 2019).

En palabras de Alejandro Lamadrid Ubillús, en su libro Derecho Ambiental en el Perú (2017), el reconocimiento del Principio de Oportunidad representa una excepción al principio de legalidad según el cual la persecución penal tiene un carácter obligatorio. Esta institución “implica reconocer a las partes en el proceso penal la potestad de iniciarlo, continuarlo o terminarlo, sustrayendo de esta manera al Estado parte de su poder punitivo. *La ratio legis* de esta institución es la escasa relevancia social de determinados delitos”.

En cuanto al elemento objetivo referido al quantum del mínimo de pena privativa de libertad, al parecer antes de las modificaciones introducidas por la ley N.º 29263, el legislador consideraba que las conductas delictuosas con el ambiente no afectaban gravemente el interés público, ya que el mínimo legal para la mayoría de estos delitos no superaba los dos años de pena privativa de libertad. Actualmente, sin embargo, la sensibilidad social respecto de la importancia de la protección del ambiente y los recursos naturales ahora refleja la “alarma social” que esas conductas delictuosas provocan.

Añade el autor que, en todo caso, no basta el criterio objetivo del quantum de la pena para establecer su procedencia; antes que nada, debe tenerse en cuenta la falta de gravedad del hecho punible, es decir, que no se haya afectado sustancialmente el interés público. En este sentido, no es alentador para los intereses ambientales el criterio introducido por el numeral 5 art. 2 del código procesal penal, ya que considera que el interés público puede ser suprimido con el pago de un importe a favor de una institución de interés social o del estado (LAMADRID UBILLUS, EL DERECHO PENAL AMBIENTAL EN EL PERÚ, 2017).

### 2.2.8 Beneficio económico

El beneficio económico es un concepto comúnmente utilizado en la economía la cual hace referencia a la diferencia entre los costos en los que se incurre durante la producción de un bien y el ingreso total que se obtiene por su venta. Cuando esta diferencia es positiva, es decir, está en favor del ingreso que se obtuvo por su venta entonces estamos hablando de beneficio económico.

El concepto de beneficio económico es sumamente utilizado en la microeconomía y en finanzas y también es importante mencionar que el beneficio económico es un sinónimo de la palabra “utilidades”.

Si se analiza desde la perspectiva macroeconómica, el beneficio económico se refiere al incremento en la riqueza o progreso que las actividades económicas que se crean en una sociedad. La forma de medir el beneficio económico en la macro es a través del valor agregado, del valor Agregado Bruto y del Producto Interno Bruto (PIB).



Por el lado microeconómico el beneficio económico se mide a través del análisis de costo-beneficio que precisamente se refiere a la diferencia entre el costo de lo que producimos y el ingreso obtenido por las ventas de los productos producidos, en los costos se incluye los factores productivos y prácticamente todo lo que haga que se desembolse dinero para poder completar la producción (LA ECONOMÍA.COM, 2019).

Resulta menester considerar al beneficio económico como base jurídica de la presente investigación, toda vez que se considera que la desproporción respecto a la tipificación de los delitos ambientales tiene causa generadora los privilegios y beneficios económicos de las grandes corporaciones mineras nacionales e internacionales que operaron en la extracción de los recursos naturales en el país y que parecen encontrarse blindados de las sanciones de la normatividad.

## 2.3 GLOSARIO DE TÉRMINOS BÁSICOS<sup>1</sup>

- **Ecosistema:** Es el conjunto formado por los seres vivos y los elementos no vivos del ambiente y la relación vital que se establece entre ellos. La ciencia encargada de estudiar los ecosistemas y estas relaciones es la llamada ecología.
- **Ambiente:** Dícese de aquello que rodea a un cuerpo o circula a su alrededor. Atmósfera o aire que se respira o rodea a los seres vivos.
- **Contaminación:** Es la introducción de sustancias u otros elementos físicos en un medio que provocan que éste sea inseguro o no apto para su uso. El medio puede ser un ecosistema, un medio físico o un ser vivo. El contaminante puede ser una sustancia química, energía (como sonido, calor, luz o radiactividad).
- **Delito ambiental:** Un delito ecológico o delito ambiental se puede definir como un crimen contra el ambiente que es sancionado con penas de prisión gracias a la existencia de legislación ambiental.
- **Minería:** La minería es una actividad económica del sector primario representada por la explotación o extracción de los minerales que se han acumulado en el suelo y subsuelo en forma de yacimientos.
- **Extracción:** Acción de quitar o extraer.
- **Mineral:** Sustancia inorgánica existente en la corteza terrestre que está formada por uno o varios elementos químicos.
- **Recurso natural:** Los recursos naturales son aquellos elementos proporcionados por la naturaleza sin intervención del hombre y que pueden ser aprovechados por el hombre para satisfacer sus necesidades.
- **Principio de Oportunidad:** Es un instituto conciliatorio del Derecho Procesal Penal que permite a los sujetos activos y pasivos de determinados delitos arribar a un acuerdo sobre la reparación civil a efectos que el Fiscal se abstenga del ejercicio de la acción penal o el Juez dicte auto de sobreseimiento.
- **Responsabilidad penal:** Es el deber jurídico que se impone a un individuo imputable de responder de su acción antijurídica prevista en el Código Penal como delito, de la que es culpable, debiendo sufrir sus consecuencias jurídicas.

---

<sup>1</sup> <http://www.conceptodefinicion.de>

## **2.4 MARCO REFERENCIAL**

### **2.4.1 La Minería como actividad económica en el Perú.**

La minería en el Perú, en los primeros 79 años de realizada la independencia, se mantuvo regida por las Ordenanzas de Minería en España, pero a su vez otras normas específicas como las siguientes: La ley de 1873 sobre la minería del carbón y del petróleo; la Ley de 1872, gravando las “pertenencias” con un tributo semestral por concepto de amparo; la Ley de 22 de diciembre de 1888 sobre el guano y la propiedad salitrera, que el artículo 220° del Código de Minería de 1900 exceptúa de la derogación que ahí se decreta y la Ley de 11 de enero de 1896, referente al Estanco de Sal y “aranceles actuales”. Pudiéndose decir que había diferencias entre las legislaciones mineras, de las ordenanzas coloniales y otros cuerpos formados por leyes, reglamentos y demás disposiciones (MORALES DASSO, 2016).

#### **2.4.1.1 Historia.**

Su historia se basa en una de las principales puestas del Consenso en Washington, de las políticas implementadas con potencia en el Perú desde los años de los 90, sirviendo como base para promover las inversiones en este sector minero. Para las facilidades y beneficios tributarios se diseñó un marco normativo para las inversiones, sumado de los contratos de estabilidad tributaria y administrativa. El gran impulso, de esta época de los 90 se prolongó como altos ciclos en precios de la minería, respecto a los minerales, cuya conclusión lograda fue la elevación de rentabilidad de este sector económico.

La actividad minera empezó a jugar un rol decisivo en el crecimiento de la economía, con tasas superiores al 7% durante varios años. La minería aporta el 60% de las exportaciones, el 30% del impuesto a la renta, el 17% de los tributos internos y el 13% del PBI según la última medición del INEI. En vista que – de acuerdo a Ley- el 50% del impuesto a la renta minero es transferido por concepto de canon a las regiones, se ha producido un interesante proceso de descentralización del presupuesto, destinado principalmente para inversiones. Las inversiones privadas en la economía demostraron crecimientos, creciendo a tasas incrementando ascendencia continua, pasando de US\$ 1,610 millones en 2006 a US\$ 8,549 millones el año 2012. Se espera que el presente año las inversiones mineras alcancen los US\$ 9,300 millones. Para los próximos cuatro años hay un paquete de proyectos mineros con alta probabilidad de concretarse, los cuales podrían alcanzar los US\$ 20,000 millones; la cartera total de proyectos es de US\$ 55,000 millones (BACA TUPAYACHI, 2013).

Pero no solo las inversiones han dado su máxima expresión, sino también una creciente conflictividad. Las comunidades locales, las autoridades y las empresas mineras son base de distintas disputas. La Defensoría de Pueblo, a través de su último reporte, señaló un registro de 107 conflictos respecto a la minería, de un total de 48 % del total. Las inversiones publicitadas por el Ministerio de Energía y Minas registran 50 proyectos por un monto total de US\$ 57 mil millones, de ellos, 14 proyectos tienen conflictos sociales: diez con mesas de dialogo instaladas (ABAD, 2013).

El reglamento de la Ley de Consulta Previa, publicado en abril del 2012, no solo consideraba la elaboración de a base de datos oficial de los pueblos indígenas del Perú, sino que además precisaba que ésta debe ser de “acceso público”. No publicarla y dejar que las comunidades indígenas se auto validen es no respetar los derechos ciudadanos y relativizar el convenio 169 de la OIT. Las marchas y contramarchas del gobierno en esta materia contribuyen

a generar mayor desconfianza, especialmente entre las comunidades campesinas del Ande, en cuyos territorios se asientan muchos proyectos mineros.

El presidente Ollanta Humala, al hacerse presente en la ciudad de Arequipa, al dirigirse a la ciudadanía, al mando del discurso de la clausura, de la Convención Minera, expresó que el gobierno ha adoptado el desarrollo gremio minero “Nuestra imaginación y nuestro esfuerzo deben dirigirse a la perspectiva estratégica al largo plazo, a cómo hacer que esta nueva minería se transforme en una palanca para dar el salto hacia el desarrollo industrial, que es y debe seguir siendo nuestro norte como país, nuestro objetivo nacional”. Igual que los mineros, el presidente piensa que la minería debe ser el motor del desarrollo nacional: “Es preciso asociar a la minería con desarrollo y transformación, con progreso y bienestar. La nueva minería consolida nuestro presente, hoy por hoy da empleo directo e indirecto a casi dos millones de personas, lo que quiere decir que un tercio de nuestra población encuentra su sustento diario en este sector (HUMALA TASO, 2013).

Cabe señalar que la disminución de los ingresos por concepto de canon minero producto de la caída de los precios de los minerales puede convertirse en un nuevo factor de conflictividad que enfrente al gobierno nacional con las organizaciones sociales y las autoridades de las regiones más impactadas. Desde la REMURPE y AMPE, organizaciones que agrupan a las municipalidades, se viene planteando al MEF: transferencias compensatorias inmediatas, la creación de un fondo de compensación con los ingresos obtenidos por las nuevas medidas tributarias (Gravamen minero e Impuesto Especial a la minería) que en el año 2012 captaron S/. 1,384 millones, y retomar la agenda de la descentralización fiscal postergada por varios años. Asimismo, desde las regiones han empezado a surgir voces críticas al manejo poco transparente de estos ingresos por parte del gobierno central.

Tomando a la ciudad de Arequipa como ejemplo, se planteó que el 70% sean los ingresos del Gravamen minero sean devueltos, del total neto. Pero estos problemas relacionados al CANON MINERO siempre han sucedido, demostrando ser recurrentes durante los últimos años. Como se puede visualizar, la distribución manejada no es sostenible y sigue siendo cuestionada y aquellos intentos de modificarla se enfrentan al contraste de la resistencia de las comunidades y de las regiones que gozan de estos beneficios propios de la Minería. Resulta ser, pues, volátil, por el ingreso dependiente de los precios y a su vez, generando protestas por parte de la población y las entidades regionales como locales cuando ingresos disminuyen.

Las normas que se han regulado bajo el funcionamiento de la actividad minera, relativas a los temas ambientales, tributarios, sociales y laborales pueden ser identificadas según las etapas de la cadena de valor, La línea de tiempo que sigue el ciclo de un proyecto de inversión minero, que inicia por el cateo y prospección, la exploración minera y la decisión de explotar o no el recurso, el desarrollo y construcción, la producción o explotación y el cierre de minas. El marco normativo fue reformado a inicios de los años 90' con la expresa finalidad de alentar la llegada de inversión extranjera al sector. Entre las principales normas podemos citar: Texto Único Ordenado de la Ley General de Minería aprobado por el Decreto Supremo N° 014-92-EM; Ley de Promoción de Inversiones en el Sector Minero, Decreto Legislativo N° 708; Ley N° 27343, Ley que regula los contratos de estabilidad jurídica con el Estado al amparo de las leyes sectoriales; el Decreto Supremo N° 162-92- EF (Reglamento de los Regímenes de Estabilidad Jurídica; Decreto Legislativo N° 662 Aprobación del régimen de estabilidad a la inversión extranjera; Ley Orgánica para el aprovechamiento sostenible de los recursos naturales (Ley N° 26821).

En ello, en el transcurso de los años, podemos resumir que la historia de la Minería, dentro del marco Legal, se aprecia en las evoluciones cronológicas de las normas principales, así como también evoluciones económicas, pudiéndose apreciar en las siguientes tablas N°01 y N° 02.

**Tabla 1*****Historia Legal de la Minera Peruana***

PERIODO	DOCUMENTOS LEGALES
<b>ANTES DE 1901</b>	Ordenanzas de Indias y disposiciones administrativas posteriores que las rectifican o amplían.
<b>1901</b>	Código de Minería de 1901
<b>1950</b>	Código de Minería de 1950
<b>1971</b>	Ley General de Minería, Decreto de Ley 1880-(1971)
<b>1981</b>	Ley General de Minería, Decreto Legislativo 109 –(1981)
<b>1991- ACTUALIDAD</b>	Texto Único Ordenado (TUO) de la Ley General de Minería, Decreto Supremo 014-92-EM-(1991) (Texto que contiene las modificaciones introducidas por el Decreto Legislativo 708 al Decreto Legislativo 109)

Fuente: OSINERGMIN

Dentro de las características que se pueden presentar los periodos, en la etapa preinca y etapa inca, antes de 1950 se observa la tradición minera del poblador de la región en sus restos arqueológicas como la cerámica, orfebrería, tintes, ciudadelas y templos; en la etapa Colonial, de 1532 a 1821 fue representativa el mito minero, dentro de ellos la plata destacaron como principales productos; en la época Republicana de 1821 a 1950 fue representativo en cambio el enganche dese antes de la explotación minera metálica donde se explotó el guano y el salitre, de 1950<sup>a</sup> 1991 se desarrolló la actividad minera utilizando alta tecnología como la explotación minera en la Oroya y presencia de Southern Perú, en 1991 a la actualidad, los minerales metálicos como el oro, el cobre, estaño, plomo, plata, zinc y hierro y los no metálicos como el yeso, fosfatos, mármol, calizas y diatomas constituyen productos de exportación nacional y representan el 50%del total de nuestras exportaciones.

#### **2.4.1.2 Desarrollo de la Actividad económica**

La actividad minera consiste en la obtención selectiva de minerales y otros materiales a partir de la corteza terrestre, lo cual, en muchos casos, implica la extracción física de grandes cantidades de materiales de la misma, para recuperar sólo pequeños volúmenes del producto deseado. El objetivo de la minería es obtener minerales o combustibles<sup>2</sup>.

---

2

Un mineral, es una sustancia de origen natural con composición química, definida y propiedades predecibles y contantes. Los combustibles son hidrocarburos sólidos, que por lo general no se definen como minerales. La variedad de minerales, va a depender del grupo en que se encuentre: Metales (incluyen a los metales preciosos, siderúrgicos, básicos, ligeros, nucleares y especiales), minerales industriales, materiales de construcción, gemas y de combustible.

**Tabla 2**  
**Etapas de la Minería.**

ETAPAS	OBSERVACIONES
<b>PROSPECCIÓN</b>	Comprende el cateo y la prospección geoquímico en el terreno.
<b>SOLICITUD DE PETITORIO DE ÁREA DE CONCESIÓN</b>	Se efectúa en el registro público de minería para proseguir con la exploración.
<b>EXPLORACIÓN</b>	Luego del cateo y de la prospección sigue la exploración que se ejecuta con técnicas más avanzadas.
<b>MÉTODO DE EXPLOTACIÓN</b>	Se elige el estudio técnico económico elaborado en la etapa de exploración y puede ser superficial o cielo abierto o subterránea.
<b>DESARROLLO Y PREPARACIÓN DE YACIMIENTOS</b>	Se realizan túneles (mina subterránea) o un desencape y las labores de acceso (mina superficial).
<b>EXPLOTACIÓN</b>	Trabajo que se realiza para extraer el mineral del yacimiento.
<b>CONCENTRACIÓN</b>	Tratamiento para aumentar la pureza de mineral (ley por tonelada).
<b>COMERCIALIZACIÓN DE CONCENTRADOS</b>	El concentrado se vende a las fundiciones y refinarias ubicadas en el país o en el extranjero.
<b>FUNDICIONES Y REFINERÍA</b>	El concentrado es elevado a altas temperaturas para eliminar impurezas. Luego se refina en fundiciones sucesivas o por disolución eléctrica.

Fuente: OSINERGMIN

#### 2.4.1.3 Clases de Minería (DAMMERT LIRA & MOLINELLI ARISTONDO, 2007).

##### A. Por su tipo de actividad.

###### ❖ Exploración y explotación:

La vigente Legislación respalda estas dos clasificaciones dentro de la actividad Minera, que son a su vez, parte de una Concesión, mientras que en el régimen de denuncios del Decreto Legislativo 109 cada una daba lugar a distinta concesión.

**La exploración** es la búsqueda de depósitos minerales. Implica demostrar las dimensiones de posición, características mineralógicas, reservas y valores de los yacimientos minerales, considerando para ello dos etapas: la exploración superficial o preliminar, y la exploración a fondo o definitiva.

La etapa de exploración es la más relevante pues allí interactúan los trabajos de campo y laboratorio, a fin de determinar las características geológicas, la magnitud en extensión y profundidad del depósito o yacimiento y la composición probable de los minerales,

realizándose para ello un estudio de factibilidad que determine las condiciones de explotación, los medios técnicos de beneficios y los rendimientos probables.

Mientras que la **explotación**, considera como la capacidad de extracción de distintos minerales contenidos en un yacimiento. Facultades, tales como: desarrollar, preparar y comercializar el yacimiento de los minerales obtenidos.

Los concesionarios de exploración/explotación, sobre las sustancias minerales ubicadas en el perímetro de un área concedida, ejercen titularidad respecto a ellas, incluyendo los desmontes, a pesar, que en la Legislación vigente señale que estas son parte accesorio de las concesiones.

#### ❖ Por Beneficio:

Es el conjunto de procesos físicos, químicos y/o físico-químicos que se realizan para extraer o concentrar las partes valiosas de un agregado de minerales y/o para purificar, fundir o refinar metales.

Dentro de las etapas por beneficio, presenta la preparación mecánica que consiste en el proceso de reducción de tamaño, clasificación y lavado del mineral; en la etapa metalúrgica se concentran y/o extraen sustancias valiosas de los minerales y por último la refinación en la que consiste la purificación de los metales obtenidos de los procedimientos metalúrgicos.

El beneficio se produce en plantas, fundiciones, refinerías y otros establecimientos similares. Es una concesión de plazo indefinido.

#### ❖ De labor general:

Actividad minera que presta servicios auxiliares, como ventilación, desagüe, o extracción a dos o más concesiones.

Denominada como “Socavón general” este tipo de minería no está sometida a plazo. Los propios titulares beneficiarios, pueden hacer la solicitud, se por uno de ellos o más de uno, o por terceros o terceros asociados con estos. Pero que demuestren que están relaciones por la misma naturaleza de interés contractual

Las facultades de construir en los derechos mineros, como el acceso, ventilación y desagüe de las concesiones, con fines de mejor explotación y seguridad de los trabajadores son del disfrute de los titulares del derecho mineros, de estos trabajadores, pero con, previa indemnización si causan daños. No gozan de estos beneficios los mineros sirvientes, salvo servicio de ventilación o paso obligado.

Además, puedes ser solicitadas por las partes concesionadas, el transporte minero, en áreas menores a 100 hectáreas.

#### ❖ Transporte Minero:

Implica, transporte masivo constante de productos minerales, empleando: fajas transportadoras, tuberías, cables carriles o sistemas de transporte, previa aprobación de la Dirección General de Minería, con informe favorable del Ministerio de Transporte y Comunicaciones y opinión del Consejo de Minería.

Como se aprecia de su definición, esta actividad no implica necesariamente el uso de unidades móviles, variando en función a la distancia, estado y clase de mineral a transportarse.

### B. Por la naturaleza de las sustancias.

En el marco peruano vigente, las concesiones mineras pueden clasificarse como metálicas o no metálicas, no existiendo prioridad o superposición entre éstas como sucedía cuando estaba en vigencia el Decreto Legislativo 109.

**Tabla 3**

#### ***Clasificación de concesiones según la naturaleza de las sustancias***

TIPO DE CONCESIONES	COMENTARIOS
<b>METÁLICAS</b>	Clasificándose a su vez en el ámbito de la industria internacional en metales preciosos (oro, plata y platino) y no preciosos. Se incluye las sustancias radioactivas.
<b>NO METÁLICAS</b>	Materiales de construcción que se encuentran depositados en canteras y álveos o cauces de los ríos, así como sustancias salinas entre otras.
<b>CARBONIFERAS</b>	Pueden ser de distintas variedades como la antracita, hulla, lignito y turba.
<b>GEOTERMICAS</b>	Tienen como fin al aprovechamiento de los recursos geotérmicos del suelo y del subsuelo del territorio nacional.
<b>PETROLEO</b>	El petróleo cuenta con un tratamiento particular y distinto al ámbito minero.
<b>PIEDRAS PRECIOSAS Y SEMI PRECIOSAS</b>	No han sido objeto de tratamiento expreso en la legislación minera.

Fuente: OSINERGMIN

### C. Por la Forma de los Yacimientos.

Se clasifican en dos distintas formas:

- Filones o formaciones irregulares.
- De aluvión, de veta en rocas y en sedimentos de capas.

### D. Por su método de explotación.

Dos tipos: de superficie o subterráneo

### E. Por la ubicación de los minerales.

Se divide en dos tipos: Por suelo o subsuelo.

### F. Según su denunciabilidad.

Puede ser, tanto por ser entregados en concesión o como los que no pueden ser entregados por concesión.

### **G. Por tu tamaño.**

La Minería peruana se encuentra concentrada en los medianos y grandes productores. Considerando el tamaño de actividad, podemos clasificarla bajo dos criterios: según el tamaño de la concesión (i.e. según el número de hectáreas que poseen) y según la capacidad productiva (i.e. según el número de toneladas métricas que producen por día).

Según el tamaño de la concesión, en la pequeña minería es más de 1000 hasta 2000 hectáreas y en la minería artesanal es de hasta 1000 hectáreas. Según la fuente de NIMEM, estratos contemplados en la Ley General de Minería y del INEI<sup>3</sup>.

### **A. Por el tipo de Producción.**

### **B. Por su legalidad.**

Puede ser Minería formal, siendo aquellas minas que cuentan con derechos de explotación de las zonas con presencia de minerales y que desarrollan sus operaciones dentro del marco legal. Así como en su otro extremo, Minería informal, Son aquellas minas que no cuentan con derechos de explotación de zonas con presencia de minerales. Gran parte de la minería artesanal desempeña sus actividades bajo esta modalidad (aproximadamente el 60%).

La minería informal explota exclusivamente oro y se desarrolla mayormente en denuncios abandonados en donde no es rentable hacer una gran inversión. Genera empleo a un promedio de 150 mil personas que trabajan en la minería informal y extraen unas 40 toneladas de oro al año. Se concentran en cuatro zonas del país: Madre de Dios, la zona alta del departamento de Puno, en el Sur Medio (Departamentos de Ica, Arequipa y parte de Ayacucho) y la sierra del departamento de La Libertad.

Muchas veces, este segundo tipo de minería, es el que genera esta magnitud de impactos negativos, como la contaminación propiamente dicha, al medio ambiente. Manifestando daño a la salud, por las diversas tecnologías rudimentarias que son utilizadas para la actividad minera. Ya que para su procedimiento es utilizado como son: el mercurio, cianuro de potasio o sodio, que luego son vertidos suelos dañando el medio y salud de los mineros titulares o serviciales. Como la cultura humana, no está programada a cuidar algo que no le pertenece, no tiene el menor cuidado de conversar y proteger dichas áreas, demostrando que el manejo ambiental y las seguridad e higiene son sumamente ineficiente.

#### **2.4.1.4 Consecuencias secundarias.**

Como parte importante de la promoción de la inversión en la década del 90, el Estado tuvo como política minera acelerar el proceso de privatización del sector, garantizando a los inversionistas la más plena estabilidad y seguridad jurídica, cambiaria y tributaria. Esta promoción a la privatización, así como la Inversión Extranjera Directa (IED) ejercida durante esos años, tuvo efectos expansivos en el capital físico del sector.

En la actualidad, el Estado mantiene la política minera de la década del 90 toda vez que cumple los contratos pactados que otorgan a varias empresas del sector estabilidad en materia tributaria, administrativa y cambiaria. Como parte de estos acuerdos dichas empresas se encuentran protegidas frente a alteraciones en el marco legal que algún gobierno decida realizar

---

3 (\*) La mediana y gran minería, sólo se distingue en función al volumen de producción mínima y máxima de la mediana minería especificada en el D.S. N°002-91-EM-DGM.



durante el periodo del contrato. Asimismo, el Estado alienta la reinversión de utilidades en todas las actividades mineras, reafirmando su compromiso con el sector. Ya que, como objetivo primordial de la política minera peruana es otorgar concesiones mineras. Los esfuerzos del Estado para cumplir con este objetivo se centran en cuidar que la explotación se lleve a cabo respetando el medio ambiente y en crear condiciones para el progreso del sector, garantizando un marco normativo estable y armonioso para las empresas y la sociedad.

## **2.4.2 La Tipificación de los delitos ambientales en el Perú.**

### **2.4.2.1 Principios relevantes en materia Ambiental y su vinculación con los Delitos Ambientales.**

Los principios del Derecho Ambiental “son orientadores de la política, el derecho y la administración ambientales. Deben entonces estar implícitos en el diseño y ejecución de planes, programas estrategias, e los actos de gobierno y en el ejercicio de la función pública. Son inspiradores de la generación de las normativas ambientales y sirven para interpretar las normas o aplicar derecho en ausencia de estas” (ANDALUZ, 2004).

#### **A.Principio de Sostenibilidad:**

Según la Ley General del Ambiente (LGA) Ley N° 28611, la cual es una de las leyes más importantes para el establecimiento de derechos y deberes para la población vinculados a materia ambiental, define el principio de sostenibilidad de la siguiente manera:

#### ***Artículo V: Del principio de sostenibilidad***

*La gestión del ambiente y de sus componentes, así como el ejercicio y la protección de los derechos que establece la presente ley se sustentan en la integración equilibrada de los aspectos sociales, ambientales y económicos del desarrollo nacional, así como en la satisfacción de las necesidades de las actuales y futuras generaciones.*

Cabe precisar que están vinculados inversamente, el desarrollo sostenible y la economía debido a que si una mejora, la otra se vería afectada negativamente, por lo cual se tendría que realizar una economía ambiental o circular, utilizando el principio de sostenible a lo que define como un trabajo en conjunto de ambas partes (economía y naturaleza) para in beneficio en común (IPENZA PERALTA C. A., 2018).

#### **B.Principio de Internacionalización de Costos:**

La LGA recoge este principio internacionalmente aceptado y señala:

#### ***Artículo VII: Del principio de internacionalización de costos.***

*Toda persona natural o jurídica, pública o privada, debe asumir el costo de los riesgos o daños que genere sobre el ambiente.*

*El costo de las acciones de prevención, vigilancia, restauración, rehabilitación, reparación y la eventual compensación, relacionadas con la protección del ambiente y de sus componentes de los impactos*

*negativos de las actividades humanas debe ser asumidos por los causantes de dichos impactos*

Antes era denominado como Principio Contaminador- Pagador, pero se entendía como el pago por contaminar, mal interpretado por las empresas o los agentes generadores de algún tipo de impacto. Demostrando el aprovechamiento de los vacíos legales, para poder lograr un beneficio a través de la propia salida de la normal, que, por simple nombre, les brinda, la cual resulta una aplicación de favorecimiento para quien o quienes cometan este tipo de delitos y sus agravantes.

### **C.Principio de Responsabilidad.**

El principio de Responsabilidad se encuentra regulado en LGA, en el artículo IX del título preliminar:

#### ***Artículo IX: Principio de Responsabilidad***

*El causante de la degradación del ambiente y de sus componentes sea una persona natural o jurídica, pública o privada, está obligado a adoptar inexcusablemente las medidas para su restauración, rehabilitación o reparación según corresponda o, cuando lo anterior o fuera posible, a compensar en términos ambientales los daños generados, sin perjuicio de otras responsabilidades administrativas, civiles o penales que hubiera lugar”.*

Aquí, no se examina la culpabilidad del agente, sino solo su responsabilidad, y esto se debe a que los daños ambientales son continuos, acumulativos, irreversible y transnacionales, por lo que es importante para la reparación de los daños ocasionados. Según Vargas, se infiere que el espíritu de este principio se encuentra en evitar que las empresas aleguen que no han cometido una falta como exención de responsabilidad civil, o que aleguen que la ocurrencia de casos fortuitos o de fuerza mayor, los cuales pueden producir exención de responsabilidad. (VARGAS).

### **D.Principio de Pro-Persona.**

Empieza a cobrar vigencia a nivel internacional, ligado íntimamente al artículo III y IV del Título Preliminar de la LGA, los mismos que establecen lo siguiente:

#### ***Artículo III: Del Derecho a la participación en la gestión ambiental***

*Toda persona tiene el derecho a participar responsablemente en los procesos de toma de decisiones así como en la definición y aplicación de las políticas y medidas relativas al ambiente y sus componentes, que se adopten en cada uno de los niveles del gobierno. El estado concierta con la sociedad civil las decisiones y acciones de la gestión ambiental.*

#### ***Artículo IV: Del derecho de acceso a la justicia ambiental***

*Toda persona tiene el derecho a una acción rápida, sencilla y efectiva, ante las entidades administrativas y jurisdiccionales, en defensa del ambiente y de sus componentes, velando por la debida protección de la salud de las personas en forma individual y colectiva, la conservación de la diversidad biológica, y aprovechamiento sostenible de los recursos naturales, así como la conservación del patrimonio cultural vinculado a*

*aquellos. Se puede interponer acciones legales aun en los casos en que no se afecte el interés económico del accionante. El interés moral legítimamente a la acción aun cuando no se refiere directamente al accionante o a su familia.*

El centro del derecho es la persona humana y por eso, si desea formularse para su promoción que debe convertirse es el medio por el cual el ser humano puede alcanzar mayores grados de perfección con el fin de realizar un conjunto de bienes (humanos) que lo ayuden a solventar sus necesidades, tanto en su dimensión individual y social. Ya que se trata de poner a una persona humana y su dignidad, como el fin supremo de la sociedad y de cualquier comunidad política, lo que significa que toda su actividad debe estar orientada a realizarla y promoverla” (CASTILLO CORDOVA, 2008).

### **E. Principio de No Regresión**

No se encuentra expresamente regulado en la LGA, sin embargo, hubo un desarrollo desde el lado comercial. Podemos encontrar a este principio en el artículo 18 numeral 3 del Acuerdo para la promoción del Comercio entre el Perú y Estados Unidos<sup>4</sup>.

Para Chacón, sostiene que “El principio de no regresión o de prohibición de retroceso ambiental dispone que las leyes nacionales no deberían ser revisadas si esto no implicara retroceder respecto a los niveles de protección ambiental alcanzados con anterioridad en un determinado país. Así mismo menciona, el autor, una interrelación interesante entre el principio de sostenibilidad y el principio de no regresión “lo que se trata es de no someter a las futuras generaciones a normas y reglas jurídicas que reducirían la protección ambiental” ya que en conclusión lo que se pretendió decir es que al minimizar las reglas para proteger el medio ambiente significaría un ambiente derogado para las futuras generaciones (PEÑA CHACON, 2013).

### **F. Principio Precautorio**

La LGA, señala que:

#### ***Artículo VII: Principio Precautorio***

*Cuando haya peligro de daño grave o irreversible, la falta de certeza absoluta no debe utilizarse como razón para postergar la adopción de medidas eficaces y eficientes para impedir la degradación del ambiente. Cuando no sea posible eliminar las causas que la generan, se adoptan las medidas de mitigación, recuperación o eventual compensación que corresponda.*

Este principio es tomado como una base de funcionamiento para poder asesorar en la toma de decisiones, en base a cuatro componentes: asumir acciones preventivas ante la incertidumbre, trasladar la carga de la prueba a quienes proponen una determinada actividad; analizar un amplio espectro de alternativas ante la posibilidad de actividades perjudiciales e incrementar la participación pública en la toma de decisiones (RIECHMANN, 2002)

Este, principio también conocido como de cautela, plantea que la incertidumbre sobre los riesgos ambientales potenciales graves no es un argumento, válido para no adoptar medidas preventivas. En ese sentido, la principal característica del principio es operar como un

---

4 Acuerdo de Promoción Comercial Perú – Estados Unidos, suscrito el 12 de abril del 2016, aprobado por el Congreso mediante Resolución Legislativa N° 28766 y ratificado mediante Decreto Supremo N° 030-2006-RE. Fue puesto en ejecución mediante Decreto Supremo N° 009-2009-MINCETUR, publicado en el Diario Oficial El Peruano el 17 de enero del 2009. Fecha de entrada en vigor el 01 de febrero del 2009.

elemento facilitador, permitiendo tomar medidas, preventivas, en circunstancias de incertidumbre científica (MACKENZIE, 2004).

#### **2.4.2.2 La historia del Derecho Ambiental en el Perú.**

- **El Derecho Ambiental en la Constitución.**

Dicho en palabras de (FRANCISKOVIC INGUNZA, 2012) existen generaciones de derechos humanos que se dividen en tres grupos, pero esta a su vez le sucede otra descartando a las anteriores, lo cual es erróneo, ya que en sí coexisten entre en el tiempo.

Agrega que la primera generación está compuesta por los Derechos Civiles y políticos, contenidos en la Declaración del Hambre y del Ciudadano, abarcados en la Revolución Francesa. Derechos tales como: La vida, la libertad y la seguridad e integridad personal y espiritual, la libertad de pensamiento, de opinión y a la liberta de reunió, derecho a votar y de ser elegido.

La segunda, respecta a los derechos humanos compuestos por económicos, sociales y culturales, representados en la Declaración de Queretano, la Constitución de Weimar y los manifestados de 1917, la Ex Unión Soviética, dentro de algunos derechos se puede mencionar: derecho a la alimentación, vivienda, educación, a la salud, cultura y la ciencia.

Para la autora, la última categoría, comprende AL DERECHO DEL MEDIO AMBIENTE Y ECOLÓGICAMENTE EQUILIBRADO, junto a de más derechos como: la paz, el desarrollo, la libre determinación de los pueblos, el patrimonio común de la humanidad, resultan las nuevas necesidades básicas del ciudadano y de la colectividad humana en el grado desarrollo dinámico en toda su magnitud.

Las características que definen a los derechos fundamentales son entre ellas: La universalidad, Inalienabilidad, absolutos, carácter histórico y carácter sistemático.

Citando a un segundo autor, el personaje de (FIGALLO, 2017) manifiesta que el artículo 123° sobre el derecho ambiental, es relativo a un ambiente saludable, considerado como indispensables para la salud humana, ya que, a salubridad de un medio ambiente sobre nuevas temáticas de la tutela competente, es la misma a individualizar el bien como una responsabilidad personal mas alla de lo social.

La constitución reconoce como artículo 16° al derecho a la salud de la persona como un derecho fundamental al que se le debe de conceder una de las más altas protecciones.

Al remitirnos a unas décadas atrás, a medidas del siglo pasado, la idea puramente descripta de la naturaleza que mantenían riesgos científicos, adquirido singular dinamismo como consecuencia de la evolución que se planteó bases para a ecología como bases para emplear de los seres vivos para su hábitat. Se empleo la pablara Ecología en los años de 1866 dándole una definición de conjunto de concomimientos referentes a la economía de la naturaleza, la investigación de las relaciones del animal tanto en su medio inorgánico como orgánico.

La **CONSTITUCIÓN DE 1979**, según la autora FRANCISKOVIC (2012), se pueden advertir implicancia relevancia respecto al medio ambiente, tales como: Derecho a la salud integral y la dimensión comunitaria del artículo 15°, suelo urbano artículo 18°, recursos naturales y la Amazonía, artículo 118° al 122°, las comunidades campesinas y nativas de los artículos 161-163°, entre otros.

Pero hasta el momento no se puede afirmar de haberse dado una respuesta válida en los jurídico-político de la materia ambiental, y sobre todo referido a los recursos naturales, en

relación a los costos ambientales que estos generan, y la incorporación de cuestionamientos jurídicos sustantivos, adjetivos e institucionales.

La **CONSTITUCIÓN DE 1993**, frente a los problemas de desafíos dejados por la anterior constitución, ante una falta y respuestas jurídico ambiental, la norma constitucional influida por la CNUMAD de 1992, así como las políticas de promoción, reconocieron al medio ambiente como un derecho fundamental humano.

El inciso 22 del artículo 2° de la carta magna, prescribe: “*Toda persona tiene derecho a la paz, tranquilidad, al disfrute de tiempo libre y al descanso, así como de gozar un ambiente equilibrado y al desarrollo de su vida*”.

Respecto al régimen económico, también se ha incorporado un capítulo sobre el medio ambiente y los recursos naturales, haciendo referencia a las condiciones para el aprovechamiento de las mismas, según el artículo 66° de la Constitución Política, así como la promoción y conservación de la diversidad biológica y de las áreas naturales protegidas.

- **El Derecho Ambiental en el Código Penal** (IPENZA PERALTA C., 2018).

Cada delito tiene una peculiaridad, si abordamos cualquiera de los 4 tipos de delitos (delitos de contaminación, delitos contra los recursos naturales; de responsabilidad funcional e información falsa, y medidas cautelares y exclusión o reducción de penas), serán distintas las autoridades que coadyuven con los fiscales especializados en materia ambiental. Es así que a continuación se detallan los delitos y la entidad responsable de emitir el IF.

#### **Artículo 304° Contaminación del Medio Ambiente.**

*El que, infringiendo leyes, reglamentos o límites máximos permisibles, provoque o realice descargas, emisiones, emisiones de gases tóxicos, emisiones de ruido, filtraciones, vertimientos o radiaciones contaminantes en la atmósfera, el suelo, el subsuelo, las aguas terrestres, marítimas o subterráneas, que cause o pueda causar perjuicio, alteración o daño grave al ambiente o sus componentes, la calidad ambiental o la salud ambiental, según la calificación reglamentaria de la autoridad ambiental, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de seis años y con cien a seiscientos días multa.*

*Si el agente actuó por culpa, la pena será privativa de libertad no mayor de tres años o prestación de servicios comunitarios de cuarenta a ochenta jornadas.*

Si partimos cual es el sujeto activo, este puede ser cualquier persona natural o persona jurídica, así sean uno o varios los que hayan cometido, siempre y cuando concurren todos los elementos de exigibilidad, si no es así, simplemente ha de ser calificada como partícipes.

El sujeto pasivo, se refleja en la sociedad. En concordancia con el artículo 82 del CPP, para efectos procesales eran aquellas institucionales a las cuales se les reconocerá ciertos “interés difuso” las cuales asumirán la calidad de denunciantes. Dentro de las cuales, también puede intervenir dentro del proceso, el Ministerio Público, los Gobiernos Regionales o los Gobiernos Locales.

La sanción de la acción, es centrado en la provocación o realización de descargas, emisiones de gases tóxicos, emisiones de ruido, filtraciones, vertimientos o radiaciones contaminantes.

El presente tipo penal, en relación a su naturaleza jurídica, (LAMADRID, 2011), precisa que se trata de un tipo penal mixto, demostrando un perjuicio o alteración se ha producido, pero también puede ser de peligro concreto, ya que prevé contaminantes que puedan causar perjuicio, alteración o daño grave, en el ambiente y sus contaminantes.

Al respecto de las formas agravantes, tipificado en el Artículo 305° del Código Penal, la autora de (VASQUEZ SHIMAJUKO, 2015) expresa que existen dos interpretaciones en cuanto a la clandestinidad, ya que de un lado la actividad económica realizada por la persona jurídica no se encuentra inscrita dentro del registro estatal correspondiente, por lo cual estaría frente a una actividad minera informal, sin embargo, se presenta la segunda interpretación, que es entendida como la clandestinidad referida a la actividad contaminante, pudiéndose entender como una actividad formal en cierto sentido, mientras que lo informal e ilícito se encontraría en los vertidos.

**Tabla 4**

***Entidades Fiscalizadoras***

<b>ACTIVIDADES EXTRACTIVAS Y/O PRODUCTIVAS</b>	<b>ENTIDAD COMPETENTE</b>
Actividad minera grande y mediana.	Organismo de Evaluación y Fiscalización Ambiental.
Actividad minera pequeña y artesanal.	Gobierno Regional y DGM del MINEM (en caso de Lima Metropolitana).
Hidrocarburos en general exploración, explotación, transporte, refinación, almacenamiento, distribución y comercialización de combustibles líquidos y gas natural. Plantas de biocombustible, así como actividades de petroquímica intermedia y final.	Organismo de Evaluación y Fiscalización Ambiental.
Para los efluentes de plantas de tratamiento de aguas residuales municipales y actividades de construcción de las referidas plantas.	Ministerio de Vivienda, Construcción y Saneamiento.
Embarcaciones en aguas navegables.	Dirección General de Capitanías y Guardacostas del Ministerio de Defensa.
Infraestructura y servicio de transportes de alcance nacional e internacional: carreteras, puertos, aeropuertos, ferrocarriles y helicópteros.	Ministerio de Transporte y Comunicaciones y se ejerce a través de la Dirección General de Asuntos Socioambientales.
Vertimientos industriales.	OEFA.

Fuente: MANUAL DE LOS DELITOS AMBIENTALES.

**Artículo 306°.- Incumplimiento de las normas relativas al manejo de residuos sólidos.**

*El que, sin autorización o aprobación de la autoridad competente, establece un vertedero o botadero de residuos sólidos que pueda perjudicar gravemente la calidad del ambiente, la salud humana o la integridad de los procesos ecológicos, será reprimido con pena privativa de libertad no mayor de cuatro años.*

*Si el agente actuó por culpa, la pena será privativa de libertad no mayor de dos años.*

*Cuando el agente, contraviniendo leyes, reglamentos o disposiciones establecidas, utiliza desechos sólidos para la alimentación de animales destinados al consumo humano, la pena será no menor de tres años ni mayor de seis años y con doscientos sesenta a cuatrocientos cincuenta días-multa.*

Nos encontramos en un punto que “cualquier” persona puede cometer este tipo penal, dejando a salvo que más allá de cometerla una persona natural lo cometería desde una tercera persona o en su defecto personas jurídicas.

La colectividad donde los sujetos ofendidos son indeterminados representa la idea de interés difuso.

Desde el punto taxativo, donde se establecería al ejercer “un botadero o vertedero de residuos sólidos sin autorización o aprobación de la autoridad competente” se configura con la instalación de la misma, aunada a ella el efecto rebote de contaminación que generaría como consecuencia de establecerse cuyo perjuicio es pluriofensivo para el ambiente, la salud y la integridad de los procesos ecológicos.

El dolo, bajo el conocimiento de proceder a actuar a pesar de no contar con la autorización administrativa correspondiente además de las consecuencias obvias de su perjudicioso accionar.

Se agrava las circunstancias bajo distintos supuestos si dichos animales destinados al consumo humano se dan bajo la realización de residuos sólidos ya sea en formas de compras clandestinas al venderse en lugares públicos, dicha conducta a saliendo de contener residuos sólidos agrava a salud del bienestar común.

**307°.- Tráfico ilegal de residuos peligrosos.**

*El que ingrese ilegalmente al territorio nacional, use, emplee, coloque, traslade o disponga sin la debida autorización, residuos o desechos tóxicos o peligrosos para el ambiente, resultantes de un proceso de producción, extracción, transformación, utilización o consumo, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de seis años y con trescientos a cuatrocientos días-multa.*

**Tabla 5**

**Entidades Fiscalizadoras**

<b>SUPUESTO</b>	<b>ENTIDAD COMPETENTE</b>
El que ingrese ilegalmente al territorio nacional, use, emplee, coloque, traslade o disponga sin la debida autorización, residuos o desechos tóxicos o peligrosos para el ambiente.	DIGESA. Ministerio del Ambiente Dirección General de Capitanías y Guardacostas –DICAPI SUTRAN – DGASA – MT.

Fuente: MANUAL DE LOS DELITOS AMBIENTALES.

La ilegalidad de la conducta típica se mide en función del grado de vulneración a las normativas que regulan el tema del tratamiento de los residuos peligrosos.

Según (PEÑA CABRERA, 2010), es un tipo penal abstracto, ya que complementa la regulación normativa asociada al manejo de residuos peligrosos, e infiere que su empleo ilegal puede propiciar estados de riesgos para los componentes ambientales.

**Artículo 307°-A.- Delito de Minería ilegal.**

*Será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de ocho años y con cien a seiscientos días-multa, el que realice actividad de exploración, extracción, explotación u otros actos similares, de recursos minerales, metálicos o no metálicos, sin contar con la autorización de la entidad administrativa competente, que cause o pueda causar perjuicio, alteración o daño al ambiente o sus componentes, la calidad ambiental o la salud ambiental.*

*Si el agente actuó por culpa, la pena será privativa de libertad no mayor de tres años o con prestación de servicios comunitarios de cuarenta a ochenta jornadas.*

**Tabla 6**

**Entidades Fiscalizadoras**

<b>SUPUESTO</b>	<b>ENTIDAD COMPETENTE</b>
El que realice actividad de exploración, extracción, explotación u otros actos similares, de recursos minerales, metálicos o no metálicos, sin contar con la autorización de la entidad administrativa competente.	Gobierno Regional – Organismo de Evaluación y Fiscalización Ambiental.

Fuente: MANUAL DE LOS DELITOS AMBIENTALES.



Cualquier persona puede cometerlo, no obstante, no cualquier persona natural o jurídica se encuentra facultada para realizar el transporte y/o disposición final de residuos peligrosos.

La colectividad, será como operador de sujeto pasivo, dada el principio y carácter colectivo que se pretende tutelar de manera adelantada.

Las entidades, como MINSA a través de DIGESA tienen como obligaciones: Regular a través de la Dirección General de Salud Ambiental – DIGESA, declarar zonas en estado de emergencia sanitaria, disponer el levantamiento del estado de emergencia generado por el manejo inadecuado de materiales y residuos peligrosos, disponer la eliminación y control de los riesgos sanitarios generado por el transporte de residuos y otras que determinen el propio reglamento.

Para ello, hay que agregar que es indispensable un grado de tentativa, ya que los efectos de la perfección delictiva, basta la infracción de administrativos sin autorización de la autoridad competente, para dar por acreditado el delito.

#### **Artículo 307°-B.- Formas Agravadas.**

*La pena será no menor de ocho años ni mayor de diez años y con trescientos a mil días multa, cuando el delito previsto en el anterior artículo se comete en cualquiera de los siguientes supuestos:*

- 1. En zonas no permitidas para el desarrollo de actividad minera.*
- 2. En áreas naturales protegidas, o en tierras de comunidades nativas, campesinas o indígenas.*
- 3. Utilizando dragas, artefactos u otros instrumentos similares.*
- 4. Si el agente emplea instrumentos u objetos capaces de poner en peligro la vida, la salud o el patrimonio de las personas.*
- 5. Si se afecta sistemas de irrigación o aguas destinados al consumo humano.*
- 6. Si el agente se aprovecha de su condición de funcionario o servidor público.*
- 7. Si el agente emplea para la comisión del delito a menores de edad u otra persona inimputable.*

**Tabla 7**  
**Entidades Fiscalizadoras**

<b>SUPUESTO</b>	<b>ENTIDAD COMPETENTE</b>
1. En Áreas Naturales Protegidas. 2. Si se afecta sistemas de irrigación o aguas destinados al consumo humano.	1. Servicio Nacional de Áreas Naturales Protegidas por el Estado. 2. Autoridad Nacional del Agua.

Fuente: MANUAL DE LOS DELITOS AMBIENTALES.

Bajo las siguientes circunstancias especiales, tales como: La actividad minera en zonas no permitidas para el desarrollo de la actividad minera, la actividad minera se realiza en áreas naturales protegidas o en tierras de comunidades nativas, campesinas o indígenas y por último si la actividad minera utiliza dragas, artefactos u otros instrumentos similares; estamos ante la penalidad conjunta de formas agravantes del tipo.

El código penal, precisa circunstancias especiales de la comisión del presente delito, dentro de una pena no menor de ocho años ni mayor a diez años con trescientos días a mil días-multa. Siendo una de ellas, que la minería no se debería de desarrollar en zonas no permitidas para el desarrollo, donde el uso y la explotación del suelo se le asignaría o no por reserva del Estado, unas de las razones más importantes y ecológicas con las protegidas por las comunidades nativas y campesinas donde más allá de ser una sociedad aislada del territorio peruano, son fortalezas, o zonas sensibles que la posición de ellas se le aplicaría una pena agravada. Desde otra magnitud está la aplicación de dragas, artefactos u otros instrumentos potenciales, este tipo de dragas son embarcaciones que se utilizan para excavar u remover material debajo del nivel de agua y elevarlo hasta la superficie, siendo claro que el uso de estos implementos impacta negativamente en el ambiente al alterar de forma múltiple el cauce de los ríos y la calidad de agua en la que se pudo obtener como fuente directa. Cada escala sobrepasada, pone en evidencia otro agravante de cómo poner “en peligro la vida, la salud o el patrimonio de las personas” en palabras de (CASTELLARES 2014) esta es una cláusula abierta que deja amplio margen al Juez Penal, dejando a su vez el caso que si se comete una muerte o lesión producto de la actividad minera se estaría frente a las reglas del concurso de delitos.

**Artículo 307°-C.- Delito de financiamiento de la minería ilegal.**

*El que financia la comisión de los delitos previstos en los artículos 307°-A o sus formas agravadas, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de doce años y con cien a seiscientos días-multa”.*

Se debe precisar, que el financiamiento no es comparable con la figura de instigación de la misma, puesto que el financista no motiva la resolución criminal en el autor n quien determina para cometer el delito, ya que el autor ya se encuentra decidido a cometerlo solo que carece de estos medios y respaldo de capacitación económica para llegar a su consumación.

La persona que representa la parte “balance económico” o financista que concede prestamos, no responderá como autor del delito, pero si es considerado como un peligro abstracto en la medida que sanciona la realización de un acto de financiamiento de una actividad netamente ilegal, donde este tipo penal se concentrará en la competencia de personas o instituciones que financien directa o indirectamente.

***Artículo 307°-D.- Delito de obstaculización de la fiscalización administrativa.***

*El que obstaculiza o impide la actividad de evaluación, control y fiscalización de la autoridad administrativa relacionada con la minería ilegal, será reprimida con pena privativa de la libertad no menor de cuatro años ni mayor de ocho años.*

La obstaculización afecta al ejercicio regular de la actividad administrativa de justicia, tanto en su control y administración, tanto en sus órganos nacionales, como regionales o municipales, por su parte el impedimento requiere que la actividad administrativa no haya podido materializarse.

***Artículo 307°-E.- Tráfico ilícito de insumos químicos y maquinarias destinados a minería ilegal.***

*El que infringiendo las leyes y reglamentos adquiere, vende, distribuye, comercializa, transporta, importa, posee o almacena insumos químicos, con el propósito de destinar dichos bienes a la comisión de los delitos de minería ilegal, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de seis años y con cien a seiscientos días - multa.*

*El que adquiere, vende, arrienda, transfiere o cede en uso bajo cualquier título, distribuye, comercializa, transporta, importa, posee o almacenas maquinarias a sabiendas que serán destinados a la comisión de delitos de minería ilegal, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de seis años y con cien a seiscientos días- multas.*

Es de carácter mixto alternativo, por lo que engloba distintas conductas cada una por si misma poder configurar el tipo penal. Lo típico es que una misma persona realice este tipo de conductas como importar, poseer o transportar, pero eso no le hará responsable de varios delitos, sino de un solo delito.

En el caso de maquinarias, recoge también diversas conductas alternativas, ya que todas estas pretenden englobar el circuito de tráfico destinados al uso de la actividad minera, como pueden ser, por ejemplo: motobombas, volquetes, excavadores, etc.

***Artículo 308°.- Tráfico ilegal de especies de flora y fauna silvestre.***

*El que adquiere, vende, transporta, almacena, importa, exporta o reexporta productos o especímenes de especies de flora silvestre no maderable y/o fauna silvestre, sin un*

*permiso o certificado válido, cuyo origen no autorizado conoce o puede presumir, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de cinco años y con ciento ochenta a cuatrocientos días-multa.*

**Artículo 308°-A.- Tráfico ilegal de especies acuáticas de la flora y fauna silvestre.**

*Será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de cinco años y con ciento ochenta a cuatrocientos días-multa, el que adquiere, vende, transporta, almacena, importa, exporta o reexporta productos o especímenes de especies acuáticas de la flora y/o fauna silvestre bajo cualquiera de los siguientes supuestos:*

- 1. Sin un permiso, licencia o certificado válido.*
- 2. En épocas, cantidades, talla o zonas que son prohibidas o vedadas.*

**Artículo 308°-B.- Extracción ilegal de especies acuáticas.**

*El que extrae especies de flora o fauna acuática en épocas, cantidades, talla y zonas que son prohibidas o vedadas, o captura especies sin contar con el respectivo permiso o exceda el límite de captura por embarcación, asignado por la autoridad administrativa competente y la ley de la materia, o lo hace excediendo el mismo o utiliza explosivos, medios químicos u otros métodos prohibidos o declarados ilícitos, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de cinco años.*

**Artículo 308°-C.- Depredación de flora y fauna silvestre.**

*El que caza, captura, colecta, extrae o posee productos, raíces o especímenes de especies de flora y/o fauna silvestre, sin contar con la concesión, permiso, licencia o autorización u otra modalidad de aprovechamiento o extracción, otorgada por la autoridad competente, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de cinco años y con cincuenta a cuatrocientos días-multa.*

**Artículo 308°-D.- Tráfico ilegal de recursos genéticos.**

*El que adquiere, vende, transporta, almacena, importa, exporta o reexporta, de forma no autorizada, recursos genéticos de especies de flora y/o fauna, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de cinco años y con ciento ochenta a cuatrocientos días-multa.*

*La misma pena será aplicable para el que a sabiendas financia, de modo que sin su cooperación no se hubiera*

*podido cometer las actividades señaladas en el primer párrafo, y asimismo al que las dirige u organiza.*

#### **Artículo 309°.- Formas Agravadas.**

*En los casos previstos en los artículos 308°, 308°-A, 308°-B y 308°-C, la pena privativa de libertad será no menor de cuatro años ni mayor de siete años cuando el delito se cometa bajo cualquiera de los siguientes supuestos:*

- 1. Cuando los especímenes, productos, recursos genéticos, materia del ilícito penal provienen de áreas naturales protegidas de nivel nacional o de zonas vedadas para la extracción de flora y/o fauna silvestre, según corresponda.*
- 2. Cuando los especímenes, productos o recursos genéticos materia del ilícito penal, provienen de las tierras o territorios en posesión o propiedad de comunidades nativas o campesinas; o, de las Reservas Territoriales o Reservas Indígenas para pueblos indígenas en situación de aislamiento o de contacto inicial, según corresponda.*
- 3. Cuando es un funcionario o servidor público que omitiendo funciones autoriza, aprueba o permite la realización de este hecho delictivo en su tipo básico, o permite la comercialización, adquisición o transporte de los recursos de flora y fauna ilegalmente obtenidos.*
- 4. Mediante el uso de armas, explosivos o sustancias tóxicas.*
- 5. Cuando se trate de especies de flora y fauna silvestre o recursos genéticos protegidos por la legislación nacional.*

#### **Artículo 310°.- Delitos contra los bosques o formaciones boscosas.**

*Será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de seis años y con prestación de servicios comunitarios de cuarenta a ochenta jornadas el que, sin contar con permiso, licencia, autorización o concesión otorgada por autoridad competente, destruye, quema, daña o tala, en todo o en parte, bosques u otras formaciones boscosas, sean naturales o plantaciones.*

**Artículo 310°-A.- Tráfico ilegal de productos forestales maderables.**

*El que adquiere, acopia, almacena, transforma, transporta, oculta, custodia, comercializa, embarca, desembarca, importa, exporta o reexporta productos o especímenes forestales maderables, cuyo origen ilícito, conoce o puede presumir, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de siete años y con cien a seiscientos días-multa.*

**Artículo 310°-B.- Obstrucción de procedimiento.**

*El que obstruye, impide o traba una investigación, verificación, supervisión o auditoría, en relación con la extracción, transporte, transformación, venta, exportación, reexportación o importación de especímenes de flora y/o de fauna silvestre, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de siete años.*

*La pena será privativa de libertad no menor de cinco años ni mayor de ocho años para el que emplea intimidación o violencia contra un funcionario público o contra la persona que le presta asistencia, en el ejercicio de sus funciones.*

**Artículo 310°-C.- Formas agravadas.**

*En los casos previstos en los artículos 310°, 310°-A y 310°-B, la pena privativa de libertad será no menor de ocho años ni mayor de diez años, bajo cualquiera de los siguientes supuestos:*

*Si se comete el delito al interior de tierras en propiedad o posesión de comunidades nativas, comunidades campesinas, pueblos indígenas, reservas indígenas; o en reservas territoriales o reservas indígenas a favor de pueblos indígenas en contacto inicial o aislamiento voluntario, áreas naturales protegidas, zonas vedadas, concesiones forestales o áreas de conservación privadas debidamente reconocidas por la autoridad competente.*

**Artículo 311°.- Utilización indebida de tierras agrícolas.**

*El que, sin la autorización de cambio de uso, utiliza tierras destinadas por autoridad competente al uso agrícola con fines de expansión urbana, de extracción o elaboración de materiales de construcción u otros usos específicos, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de dos años ni mayor de cuatro años.*

*La misma pena será para el que vende u ofrece en venta, para fines urbanos u otro cualquiera, tierras zonificadas como uso agrícola.*

**Artículo 312°. - Autorización de actividad contraria a los planes o usos previstos por la ley.**

*El funcionario o servidor público que autoriza o se pronuncia favorablemente sobre un proyecto de urbanización para otra actividad no conforme con los planes o usos previstos por los dispositivos legales o el profesional que informa favorablemente, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de dos años ni mayor de cuatro años e inhabilitación de un año a tres años conforme al artículo 36° incisos 1, 2 y 4.*

**Artículo 313°. - Alteración del ambiente o paisaje.**

*El que, contraviniendo las disposiciones de la autoridad competente, altera el ambiente natural o el paisaje urbano o rural, o modifica la flora o fauna, mediante la construcción de obras o tala de árboles, será reprimido con pena privativa de libertad no mayor de cuatro años y con sesenta a noventa días-multa.*

**Artículo 314°. - Responsabilidad de funcionario público por otorgamiento ilegal de derechos.**

*El funcionario público que sin observar leyes, reglamentos, estándares ambientales vigentes, por haber faltado gravemente a sus obligaciones funcionales, autoriza el otorgamiento, renovación o cancelación de autorizaciones, licencia, concesión, permiso u otro derecho habilitante a favor de la obra o actividad a que se refiere el presente Título, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de siete años, e inhabilitación de un año a siete años conforme al artículo 36° incisos 1, 2 y 4.*

*El servidor público que sin observar leyes, reglamentos, estándares ambientales vigentes se pronuncia favorablemente en informes u otro documento de gestión sobre el otorgamiento, renovación o cancelación de autorización, licencia, concesión, permiso u otro derecho habilitante en favor de la obra o actividad a que se refiere el presente Título, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de siete años, e inhabilitación de un año a siete años conforme al artículo 36° incisos 1, 2 y 4.*

*La misma pena será para el funcionario público competente para combatir las conductas descritas en el presente Título y que, por negligencia inexcusable o por haber faltado gravemente a sus obligaciones funcionales, facilite la comisión de los delitos previstos en el presente Título.*



**Artículo 314°-B.- Responsabilidad por información falsa contenida en informes.**

*El que, conociendo o pudiendo presumir la falsedad o la inexactitud, suscriba, realice, inserte o hace insertar al procedimiento administrativo, estudios, evaluaciones, auditorías ambientales, planes de manejo forestal, solicitudes u otro documento de gestión forestal, exigido conforme a ley, en los que se incorpore o avale información falsa o inexacta, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de seis años, e inhabilitación de uno a seis años, conforme al inciso 2 y 4 del artículo 36°.*

*Será reprimido con la misma pena todo aquel que hace uso de un documento privado o falso o falsificado o conteniendo información falsa como si fuese legítimo, con fines de evadir los procedimientos de control y fiscalización en materia forestal y de fauna silvestre relativos al presente Título, incluyendo los controles tributarios, aduaneros y otros.*

**Artículo 314°-C.- Medidas Cautelares**

*Sin perjuicio de lo ordenado por la autoridad administrativa el Juez dispondrá la suspensión inmediata de la actividad contaminante, extractiva o depredatoria, así como las otras medidas cautelares que correspondan.*

*En los delitos previstos en este Título el Juez procederá a la incautación previa de los especímenes presuntamente ilícitos, y de los aparatos o medios utilizados para la comisión del presunto ilícito.*

*Asimismo, el Juez a solicitud del Ministerio Público, ordenará el allanamiento o descerraje del lugar donde presuntamente se estuviere cometiendo el ilícito penal.*

*En caso de emitirse sentencia condenatoria, los especímenes ilícitos, podrán ser entregados a una institución adecuada, según recomendación de la autoridad competente, y en caso de no corresponder serán destruidos. En ningún caso procederá la devolución de los ejemplares ilícitos al encausado.*

**Artículo 314°-D.- Exclusión o reducción de penas**

*El que, encontrándose en una investigación Fiscal, o en el desarrollo de un proceso penal, proporcione informaciones verás, oportuna y significativa sobre la realización de un delito ambiental, podrá ser beneficiado en la sentencia con reducción de pena, tratándose de autores, y con exclusión de la misma para los partícipes, siempre y cuando la información proporcionada haga posible alguna de las siguientes situaciones:*

1. *Evitar la comisión del delito ambiental en el que interviene,*
2. *Promover el esclarecimiento del delito ambiental en el que intervino.*
3. *La captura del autor o autores del delito ambiental así como de los partícipes.*
4. *La desarticulación de organizaciones criminales vinculadas a la minería ilegal. El beneficio establecido en el presente artículo deberá ser concedido por los Jueces con criterio de objetividad y previa opinión del Ministerio Público.*

- **La Ley General del Medio Ambiente.**

El derecho Ambiental en la legislación peruana, según explica (OYARCE YUZZELLI, 2001) el código del Medio Ambiente y de los Recursos Naturales, del año de 1990, se comienza una política ambiental que ha llevado a la definición de objetivos y de elaboraciones de propuestas de instrumentos que han sido organizados bajo una sola gestión principal como punto fijo: El Impacto Ambiental.

En el 2005, es promulgado la Ley General del Medio Ambiente, cuya finalidad va a ser de sustituir al Código Ambiental de 1990. Los objetivos en función son plasmados en dos formas:

- ✓ La protección del Medio Ambiente, entendida como suma de elementos, con criterios generales del desarrollo de la vida humana y por otro extremo el equilibrio del funcionamiento del ecosistema.
- ✓ El contribuir a la conservación y el uso sostenible de los recursos naturales.

La presente normativa, consta de un título preliminar enmarcado en once derechos y principios del Título Preliminar, siendo las siguientes: Principio de prevención, de sostenibilidad, precautorio, de internalización de costos, de responsabilidad ambiental, de equidad y de gobernanza ambiental.

En su totalidad consta de IV títulos, referentes a la política nacional del medio ambiente y la gestión ambiental, los sujetos de la gestión ambiental, la integración de la legislación ambiental y por último la responsabilidad por daño ambiental.

El estado, tiene como misión, a través de la interrelación, de sus entidades y sus órganos correspondientes, diseñar y aplicar las políticas, normas, instrumentos, incentivos y sanciones que resulten necesarias para garantizar el reflejo del ejercicio de los derechos y el cumplimiento de los deberes de las obligaciones y responsabilidades contenidas en la normativa.

Puesto que el patrimonio, la cual se ve reflejado en los recursos naturales, es un favorecimiento colectivo ya que le corresponde a un servicio público que debe ser emprendido para el uso y disfrute de las comunidades, relacionadas a las justas necesidades dentro del ordenamiento jurídico.

Esta Gestión Ambiental, es de participación amplia de las instituciones estatales, oficinas de los Ministerios, de los organismos descentralizados, e incluso de la participación de las instituciones privadas que puede hacer prevalecer a través de concesiones, las competencias y funciones que existen ante el medio ambiente, como fuente principal, a los recursos naturales. Ya que, como organismo central la Autoridad Ambiental Nacional, es el ente rector del Sistema Nacional de Gestión Ambiental. Toda Gestión, necesita de instrumentos, para el correcto

funcionamiento, los cuales tienen que ser diseñados, normados y aplicados, por ejemplo: para el impacto ambiental, existen los Planes de Contingencia, Planes de Cierre, los Estándares nacionales de calidad ambiental, Programa de prevención, adecuación, control y remediación; y, por último, resultando necesario contar con los instrumentos de Fiscalización Ambiental y sanción infractora.

Es importante, remarcar el cumplimiento del principio de Colectividad o de Participación Ciudadana, ya que, sin ella, como agentes directos participativos, la seguridad de la eficacia de los mecanismos sería insatisfactoria. Se puede hacer al involucrarse ante un proceso particular de toma de decisiones en materia penal o en su ejecución, así como su seguimiento y su control, generar organismos dedicados a la defensa, de la protección del medio ambiente y de los recursos naturales. Se puede lograr, inclusive, por medio de audiencias públicas, encuestas de opinión, apertura de buzones de sugerencias, publicación de proyectos productivos, grupos técnicos y mesas de concertación.

Los recursos naturales, no sólo representan un respaldo nacional, sino también, se rigen por los tratados o en su defecto por la legislación especial. Las alianzas estratégicas deben de suponer el mejoramiento de las condiciones de sostenibilidad y el respeto de las normas ambientales nacionales. Por lo tanto, tanto las autoridades nacionales como extranjeras deben de adoptar medidas previas al otorgamiento de derechos, como lo son: Planificación, ordenamiento y zonificación, inventario y valorización, sistematización de la información, investigación científica y tecnológica y participación ciudadana.

A lo largo, de la investigación, se habla en forma general de los recursos naturales, pero lo relacionado con los delitos de Minería Ilegal y sus atenuantes, podemos ver la participación de dos recursos naturales destacables, como lo son el suelo y el agua; la presente normativa en su artículo 90° señala que el recurso del Agua Continental: “ *El Estado promueve y controla el aprovechamiento sostenible de las aguas continentales, a través de la gestión integrada del recurso hídrico, previniendo la afectación de la calidad ambiental y de las condiciones naturales de su entorno, como parte del ecosistema donde se puedan encontrar; regula su asignación en función de objetos sociales, ambientales y económicos; y promueve la inversión y participación del sector privado en el aprovechamiento sostenible del recurso*”. Ante ellos, se puede decir, que como bien principal de ser un recurso natural, que se agota a medida de su propia utilidad y sumado a ello los contaminantes directos o próximos que se puedan ocasionar, se presenta un daño de magnitud potencial hacia esta riqueza. La calidad ambiental debe verse reflejada, no solo en la participación del estado como ente fiscalizador, sino en la protección directa a los recursos naturales que le brindamos como sociedad.

- **Entidades de Fiscalización Ambiental.**

- a. **EFA Nacional<sup>5</sup>:**

Algunos ministerios y organismo técnicos especializados, ejercen funciones de fiscalización ambiental a través de sus direcciones-áreas u oficinas o las que hagan sus veces.

Ejemplo: La autoridad Nacional del Agua, supervisa la calidad ambiental de los recursos naturales.

La EFA del Nivel Nacional, a lo que respecta en el Sector Ambiente, corresponde al Servicio Nacional de áreas Naturales Protegidas por el Estado (SERNANP), respecto al

---

5 EFA, “Competencias de las entidades de fiscalización ambiental” N° 1. Manual de competencias de las entidades de fiscalización de ámbito nacional. Organismo de Evaluación y Fiscalización Ambiental” OEFA, abril del 2018.

Sector Salud, respecta a la Dirección General de Salud Ambiental (DIRESA) y al Sector Energías y Minas, responde la Dirección General de Minería y la Dirección General de Formalización Minera (DGFM), que si bien es una EFA en materia de pequeña escala es considerada por el OEFA como una EFA regional, debido a que su labor es ejercida en el ámbito sólo de Lima Metropolitana.

**b. EFA Regional:**

Los gobiernos regionales ejercen funciones de fiscalización ambiental a través de las áreas de recursos naturales, energía e hidrocarburos, salud ambiental, acuicultura y pesca artesanal. Por ejemplo: la fiscalización de la pequeña minería y minería artesanal, ejercerá a través de la Dirección Regional de Energía y Minas, en Minería y la Dirección Regional de Recursos Naturales o Ambiente, según sea el caso correspondiente.

**c. EFA Local:**

Las municipalidades provinciales y distritales ejercen función de fiscalizadores, en materia ambiental, a través de sus administrados, respetando las competencias sectoriales.

• **Ley Orgánica para el aprovechamiento sostenible de los recursos naturales – Ley N° 26821.**

Consta de 30 artículos, promulgado el día 25 de junio de 1997.

Cuya aplicación, tiene como objetivo promover y regular y aprovechamiento sostenible de los recursos naturales, renovables y no renovables, dinámico entre el crecimiento económico, la conservación de los recursos naturales y del ambiente y el desarrollo integral de la presencia humana.

La disposición, expresan que, se consideran recursos naturales a todo componente de la naturaleza, tales como:

- ✓ Las aguas, superficies y subterráneas.
- ✓ El suelo, subsuelo y las tierras por su capacidad de uso mayor, agrícolas, pecuarias, forestales y de protección.
- ✓ La diversidad biológica, como las especies de flora, de la fauna y de los microorganismos o protistas, los recursos genéticos y los ecosistemas que dan soporte a la vida.
- ✓ Los recursos hidrocarburíferos, eólicos, solares, geotérmicas y similares.
- ✓ La atmósfera y el espectro radioeléctrico.
- ✓ Los minerales.
- ✓ Los demás considerados como tales.

Por tanto, los recursos naturales, mantenidos en su fuente, sean estos renovables o no renovable, son patrimonio de la nación. Los frutos y los productos de los recursos obtenidos en la forma establecida en la presente ley son de dominio de los titulares de los derechos concedidos sobre ellos.

Todo aprovechamiento de recursos naturales por parte de particulares da lugar a una retribución que se determina por criterios económicos, sociales y ambientales.

Este aprovechamiento sostenible implica el manejo racional de los recursos naturales teniendo en cuenta su capacidad de renovación, evitando si sobreexplotación y reponiéndolos cualitativa y cuantitativamente, de ser el caso.

Y los no renovables, consiste en la explotación o mitigando el impacto negativo sobre otros recursos del entorno y del ambiente.

Dentro de las condiciones para lograr este aprovechamiento es contar con un procedimiento de Impacto Ambiental y los planes de manejo de los propios recursos, cumplir con la retribución económica correspondiente de acuerdo a las modalidades así como, mantener al día el derecho de vigencia, definido de acuerdo a las normas legales pertinentes.

A ello, se agrega la Ley sobre la conservación y aprovechamiento sostenible de la Diversidad Biológica – Ley N° 26839, la cual prescribe que el Estado es soberano en la adopción de medidas para la conservación y utilización de la diversidad biológica. Cuya adopción de un enfoque para el manejo de tierras y agua, utilizando la cuenca hidrográfica como unidad de manejo y planificación ambiental. Cuya conservación de los ecosistemas naturales así como las tierras de cultivo, promoviendo el uso de técnicas adecuadas de manejo sostenible. No solo eso, sino la prevención de la contaminación y degradación de los ecosistemas terrestres y acuáticos, mediante prácticas de conservación y manejo. Y dentro de los nuevos puntos consignados en el Artículo 5° de la presente Ley, precisa la rehabilitación y restauración de los ecosistemas degradados.

En todo momento, la presente normativa, señala que las áreas naturales protegidas establecidas por el Estado son de dominio público. Pero cualquier actividad que se realice dentro de las mismas, solo podrá ser autorizado si resulta compatible con la categoría y la zonificación asignada, así como con los planes de manejo de área. Estas actividades no deben de poner en riesgo el cumplimiento de los fines objetivos primarios para los cuales se establecido el área.

- **Los Delitos Ambientales como Ley Penal en Blanco.**

En líneas generales, la ley penal en blanco es aquella cuyo supuesto de hecho se configura por remisión a una norma de carácter extrapenal, sobre todo cuando existe una relación accesoria entre el Derecho Penal respecto de otras normas extrapenales, para completar el supuesto de hecho que constituye el tipo.

Para evitar el deterioro legislativo de la norma penal, surge la norma penal en blanco. Un claro de ejemplo es el artículo 304° del Código Penal, sobre la contaminación ambiental, donde se castiga al que, con conductas descritas, infringiendo la ley dispuesto por “Leyes, reglamentos o límites grave al ambiente de las autoridades ambientales” cause o pueda causar perjuicio, alterando o dañando el medio ambiente. El hecho de que una vez una ley la que determine el supuesto de hecho y otro reglamento, no debe llevarse a negar el carácter de norma penal en blanco de esto preceptos cuando a la regulación del supuesto de hecho se encuentre en una ley o afirmando solo cuando se dé una infracción legislativa.

La formulación de esta teoría de las leyes penales en banco o abiertas corresponde a KARL BINDING. Desde que este jurista postuló su esquema primario, el cual hasta nuestros días formula un reenvío que ha adquirido trascendental importancia en el moderno de Derecho Penal. Sin embargo, no ha sido del toda pacífica en la doctrina penal, ya que existen posiciones favorables y contrarias a su utilización.

La tipicidad, según Jescheck, constituye un círculo que, para mantener su indemnidad, debe contener la totalidad de sus elementos las cuales resultan: Norma de conducta y consecuencia jurídica, de lo contrario, el círculo de tipicidad se mantendría abierto y con ello, el principio de legalidad resultaría afectado (JESCHECK, 1978).

El sector mayoritario de la doctrina admite la presencia de las leyes penales en blanco, algunos, como Cury Uzua siguiendo a Kobe, se refieren a ellas como un “mal necesario” (CURY URZUA, 1988), aunque ello signifique una tácita aceptación de los cuestionamientos que se hacen a dicha técnica legislativa, se cree más bien que el supuesto factico señalado en la normas extrapenal forma parte del propio precepto penal, pues lo integra a ello al círculo de la tipicidad y salva así las posibles objeciones relacionadas al principio de legalidad. Arroyo Zapatero y García Rivas son claros al señalar: “La norma penal en blanco define el núcleo central de la conducta criminal, y con ello, se satisfacen las exigencias del principio de legalidad” (ARROYO ZAPATERO, 1996)

### 2.4.3 Medios Alternativos de solución de conflictos<sup>6</sup>.

Los MASC sirven como procedimientos para solucionar los diversos conflictos entre las partes, de las siguientes formas: Primero, ya sea de manera directa entre ellas (a través de una negociación), con el nombramiento de agentes negociadores (a través de mediación o conciliación) y mediante la intervención de un ente tercero imparcial (como es el arbitraje).

La **negociación**, es un procedimiento dinámico, de comunicación donde dos o más partes, cuyo fin es resolver sus diferencias e intereses en forma directa para llegar a solucionar y estar en mutuo interés para el beneficio de ambas partes.

Las características de un proceso de Negociación, son: Utilización de un agente negociador, secreto contra publicidad, negociaciones entrecruzadas, negociaciones continuas, agenda restringida y la posibilidad de comprensión.

La **mediación**, es similar a la negociación, pero a cargo de un agente denominado mediador, con roles de facilitador, el cual tiene como funciones de recoger inquietudes, traducir los estados de ánimos que puedan presentarse y ayudar a las partes a confrontar sus pedidos que estén acordes al principio de realidad.

Dentro de las características, se pueden precisar: Al encargado “mediador” lo escogen las partes o lo eligen un tercero. Constituye un sistema intermedio entre la conciliación y el arbitraje, trata de alcanzar una aceptación de las partes por intermediar distintas propuestas, la cual solo tiene la calidad de recomendación y actúa sobre todo como catalizar entre ellas.

La **conciliación**, implica la colaboración de un tercero neutral, donde las partes ceden de ciertas formas ante el proceso, pero sin delegarle la solución final ante la controversia.

Dentro de las características que presenta este tercer medio resolutor de conflictos, tenemos: La oralidad y mediaciones están siempre presentes, la tercera persona no propone, solo se limita a señalar la solución posible, pretende evitar un procedimiento heterónomo a la simple prosecución del proceso ya iniciado y, por último, trata de fomentar un acercamiento entre las partes propiciando que el dialogo posibilite las soluciones de conflicto.

El **arbitraje**, la cual significa su propio concepto, someterse a un árbitro, a la voluntad de una tercera persona. Se desenvuelve en un ambiente de formalidades propuestas por los poderes públicos. El laudo arbitral (también denominado de esa forma) es una creación de responsabilidad, donde los árbitros valoran las pruebas para arribar a una decisión final, la misma en razón a que tienen facultades propias de un juzgador, para someter a las partes principales hacia el cumplimiento de las mismas.

---

6 Portal el Ministerio de Minería y Metalúrgica. Herramientas e insumos para el análisis y abordaje en la gestión integral de Conflictos Minero-Ambientales. 2017, ps 16-18. Sitio Web en específico: <http://www.mineria.gob.bo/documentos/cartilla3.pdf>.

En resumen, se puede determinar que el ciclo de vida, para el esquema de análisis de conflictos, tiene un constante inicio y final, de aciertos determinados tales como: Formular un problema, resultado esperados, datos disponibles, restricciones, procesos necesarios y más formulaciones de problemas accesorios que se pueden desprender del problema general o principal.

#### **2.4.4 La aplicación del Principio de Oportunidad en el Código Penal Peruano.**

##### **2.4.4.1 Definición.**

Sánchez Velarde<sup>7</sup>, define al principio de oportunidad como una excepción al principio de legalidad, de castigar todas las infracciones que se cometen y a la imposibilidad material de Estado de perseguir.

El principio de oportunidad, según afirman algunos autores, como lo son (CASTRO) apunta a una idea de la prevención, por tanto, la pena tendría una utilidad social en la medida que buscaría disuadir tanto a terceros como al propio delincuente para evitar su reincidencia.

Se puede afirmar, que en un sentido amplio es el conjunto de excepciones a la obligatoriedad de la persecución penal, que se podía definir a la justicia penal negociada en un sentido amplio. En un sentido estricto, viene a ser el otorgamiento de facultades al Fiscal para archivar el proceso cuando no se afecte intensamente el interés público (GUERRERO).

En cuanto a su naturaleza jurídica, es un acto procesal, acompañado de las declaraciones voluntarias de las partes, que va a poner fin a la persecución penal de algunos ilícitos, bajo las condiciones o límites que la propia norma dispone.

##### **2.4.4.2 Desarrollo y aplicación.**

Al referirnos del artículo 02° del código procesal penal, puede darse en dos momentos: El primero sin intervención judicial, en la etapa de investigación preparatoria conducida por el juez fiscal y segundo, con intervención del juez de Investigación Preparatoria en la etapa intermedia del procesal penal común, antes de formularse acusación.

El Fiscal, está facultado a incoar el principio de oportunidad en virtud a lo dispuesto, el Ministerio Público, de oficio o a pedido del imputado y con su consentimiento, podrá abstenerse de ejercitar la acción penal (...). Al representante del MP se le ha atribuido una facultad discrecional restringida (pues se han de cumplir ciertas condiciones estipuladas en la misma norma) para decidir si ejerce o no la acción penal, cuya titularidad le corresponde en monopolio; por su parte, el imputado puede solicitar al Fiscal el ejercicio de dicha facultad.

De otro lado, el inc. 7 del art. 2° de la norma penal adjetiva determina que: “Si la acción penal hubiera sido promovida, el Juez de Investigación Preparatoria, previa audiencia, podrá a petición del Ministerio Público, con la aprobación del imputado y citación del agraviado, dictar auto de sobreseimiento (...) hasta antes de formularse la acusación (...)”. En este caso, cuando la acción penal ya ha sido promovida, creemos que la decisión de emplear un criterio de oportunidad no se encuentra ya en manos del Fiscal sino del Juez de Investigación Preparatoria, a quien expresamente la norma atribuye dicha potestad, dejando al primero únicamente la posibilidad de peticionar.

---

7 SÁNCHEZ VELARDE, El nuevo procesal penal. P.113.



El principio de oportunidad como una alternativa al proceso, en tanto “se prescinde por completo del ejercicio de la acción penal, se sobresee la causa en la fase preliminar”. Podemos darnos cuenta que la autora hace referencia puntualmente al primer supuesto de aplicación de la oportunidad, aquel sin intervención judicial.

La función, tiene tres contenidos esenciales: El requerimiento previo, la declaración del derecho en el caso en concreto y la actividad de ejecución.

## **2.5 HIPÓTESIS**

### **2.5.1 Hipótesis General**

- El tratamiento concerniente a la tipificación del delito de minería ilegal en contraste con la tipificación de los delitos contra los recursos naturales resultó desproporcional, ello en razón de la aplicación del principio de oportunidad en los casos de minería ilegal agravada.

### **2.5.2 Hipótesis Específica**

- La legislación en general y en específico la legislación penal que tipifica los delitos de minería ilegal advirtió un favorecimiento indirecto a intereses económicos de corporaciones que realizan esta actividad al margen de la ley debido a facilidades y beneficios respecto a la forma de terminación de los procesos penales que acarrearón dichos ilícitos.

## CAPÍTULO III: MARCO METODOLÓGICO

### 3.2 ENFOQUE Y DISEÑO

- **Mixto:** La presente investigación tuvo un enfoque mixto en base a que, si bien es cierto, en principio se analizó la normativa a fin de determinar la desproporcionalidad que se advirtió respecto a la tipificación del delito de minería ilegal frente al resto de delitos ambientales contra los recursos naturales, también se recolectó criterios y opiniones a fin de establecer si resultó meritoria la diferenciación al respecto de este delito a través de la aplicación del principio de oportunidad según el artículo 2 del Código Procesal Penal, analizando con ello y vinculando datos cualitativos y cuantitativos a fin de dar respuesta a nuestro planteamiento.

- Es No Experimental, en razón de que en esta investigación no se manipularán las variables de manera deliberada, sino que se observó el fenómeno tal y como se da en su contexto natural para ser posteriormente analizado.

- La presente investigación se basó en un diseño documental, que consistió en un proceso basado en la búsqueda, análisis, crítica e interpretación de datos secundarios, es decir, los obtenidos y registrados por otros investigadores en fuentes documentales como son: impresas, audiovisuales o electrónicas.

- Este trabajo es de investigación-acción, ya que con ello se buscó resolver problemas cotidianos, mejorando prácticas concretas, con ello se buscó aportar a través de datos críticos propuestos por operadores jurídicos en razón del método de entrevista abordando el problema de manera didáctica mediante un análisis a la tipificación de los delitos ambientales respecto a la ambigüedad de lineamientos.

### 3.3 SUJETOS DE INVESTIGACIÓN

En el presente trabajo de investigación se utilizó el método de entrevistas a las principales autoridades jurídicas de la Región Piura que toman conocimiento de procesos penales en materia ambiental, tales como Fiscales Especializados en Materia Ambiental, Jueces que conocen causas en Materia Ambiental, así como profesionales que conocen del estudio de recursos naturales y ecosistemas en general.

### 3.4 MÉTODOS Y PROCEDIMIENTOS

- **Empírico:** Mediante el cual, a base de experimentación y recojo de información, junto con la observación de los datos obtenidos, se pudo llegar a una conclusión acertada.

- **Método Analítico Sintético:** Analizando la doctrina, legislación nacional e internacional obtenida sobre el particular, para de esta manera se pudo advertir la desproporcionalidad respecto de la tipificación de los delitos de minería ilegal en contraste con los delitos contra los recursos naturales y con ello también la necesidad de modificar la normativa penal ambiental.

- **Método deductivo Inductivo:** Mediante el cual se establecieron determinadas conclusiones partiendo del análisis del marco legal de las normas para con ello se determinó el favorecimiento indirecto a grandes corporaciones mediante la aplicación del principio de oportunidad en los delitos de minería ilegal que se convirtió en el principal fundamento de desproporcionalidad de este tipo penal frente a otros tipos penales ambientales.

La información se procesó de acuerdo a los logros obtenidos mediante las técnicas, fuentes e instrumentos empleados para la recolección de la información. De esta

forma, los datos obtenidos se analizaron detalladamente con la finalidad de dar validez a la Hipótesis planteada.

### 3.5 TÉCNICAS E INSTRUMENTOS

- **ANALÍTICO:** La utilización de este método permitió analizar lo referido aspectos doctrinarios, legislativos y jurisprudenciales, en este caso del tratamiento desproporcional del tipo penal de minería ilegal frente a otros tipos penales ambientales.

- **DEDUCTIVO:** consistente en obtener conclusiones particulares a partir de una premisa general, siendo que este método permitió desentrañar los conceptos jurídicos generales que sirvieron para el estudio de la necesidad de advertir la desproporcionalidad entre los tipos penales ambientales y con ello el favorecimiento indirecto a la práctica del delito de minería ilegal.

- La técnica de recolección se llevó a cabo por medio de entrevistas realizadas a los operadores jurídicos que conocen de procesos penales en materia ambiental.

- Otra técnica a emplearse será aquella que privilegie los documentos, donde se analizó minuciosamente la información doctrinaria y legislativa sobre el tema objeto de investigación, la técnica a emplearse es la siguiente: Recolección y Análisis de datos: por medio de esta técnica se analizó minuciosamente la información doctrinaria y legislativa sobre el tema objeto de nuestra investigación.

### 3.6 ASPECTOS ÉTICOS

UNP-VRI-OCIN-DJ-Nº... /2019

#### DECLARACIÓN JURADA DE ORIGINALIDAD DE TRABAJO DE INVESTIGACION

Yo: **Alinsson Kassandra Fiestas Saldarriaga**, identificada con CU/DNI –Nº **73570148** en la condición de Estudiante ( ) Egresante ( ) Egresado (X), de la **Facultad de Derecho Y Ciencias Políticas**. Escuela Profesional de: **Facultad de Derecho Y Ciencias Políticas** y domiciliada en Prolongación Miguel F. Cerro Mz. J lote 3 –distrito de Vice- Provincia de Sechura- Departamento de Piura. Celular: **924278240** y con Email: **Kafisa95\_22@hotmail.com**.

**DECLARO BAJO JURAMENTO:** que el trabajo de investigación que presento a la Oficina Central de Investigación (OCIN), es original, no siendo copia parcial ni total de un trabajo de investigación desarrollado, y/o realizado en el Perú o en el Extranjero, en caso de resultar falsa la información que proporciono, me sujeto a los alcances de lo establecido en el Art. Nº 411, del código Penal concordante con el Art. 32º de la Ley Nº 27444, y Ley del Procedimiento Administrativo General y las Normas Legales de Protección a los Derechos de Autor. En fe de lo cual firmo la presente.



Piura, 29 de agosto del 2019.

DNI Nº 73570148

Artículo 411.- El que, en un procedimiento administrativo, hace una falsa declaración en relación a hechos o circunstancias que le corresponde probar, violando la presunción de veracidad establecida por ley, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de uno ni mayor de cuatro años.

Art. 4. Inciso 4.12 del Reglamento del Registro Nacional de Trabajos de Investigación para optar grados académicos y títulos profesionales –RENATI Resolución de Consejo Directivo Nº 033-2016-SUNEDU/CD.

## CAPÍTULO IV: PROBANZA DE LA HIPÓTESIS

### 4.1 PROBANZA JURÍDICO SOCIAL

La presente investigación tomó como actuales deficiencias jurídicas normativas en el Derecho Penal Ambiental Peruano, particularmente por la desproporcionalidad concerniente a la tipificación de minería ilegal en contraste a la tipificación de los delitos contra los recursos naturales. Debido a que más allá de presentar una irregularidad en la tipificación, presenta una también una contradicción de la norma, máxime en la aplicación del Principio de Oportunidad que la Ley lo permite, a pesar del daño pluriofensivo que causa al medio ambiente.

Se tiene que la tipificación, respecto a los delitos ambientales, se encuentran tipificados en el Código Penal, en su Título XIII como Delitos Ambientales, Primer Capítulo como “Delitos de Contaminación” y Segundo Capítulo como “Delitos contra los Recursos Naturales”, y desde ese entonces se reconoce al Ambiente como un bien jurídico protegido; en el año 2005 se promulga la Ley General del Medio Ambiente - Ley N° 28611, en la cual se ganó batalla conceptual y legislativa, deja aun la gran lección que para la gestión e implementación de una norma, es fundamental la concertación de los actores; asimismo tenemos la Ley N° 26839 Ley sobre la conservación y aprovechamiento sostenible de la diversidad biológica; luego se tiene la creación de la importancia de la creación de Fiscalías especializadas en materia Ambiental<sup>8</sup>, juzgados especializados y que decidan sobre estos procesos.

Al respecto también es necesario hablar de la “Ley penal en blanco” lo que amerita que una norma con rango de ley habilite a otra con rango reglamentario para que pueda penar actividades como delito, sin hacer mención expresa a las actividades penadas en la norma legal. La opinión crítica de algunos autores, precisa que esta aplicación en blanco estaría atentando contra el principio de legalidad del Código Penal. Pero, sin embargo, la figura de delitos ambientales, es complementaria a los demás reglamentos como La Ley General del Medio Ambiente, la Ley Marco del Sistema Nacional de Gestión Ambiental, Ley sobre la conservación y aprovechamiento sostenible de la Diversidad Biológica, entre otras.

El contraste de tipificaciones que analiza esta investigación, se enfrenta por un lado a un equipo multidisciplinario al momento de perseguir dichos ilícitos. La acción penal debe recaer dentro de labores fiscales, así como de abogados defensores conocedores de la materia y jueces especializados en resolver; desde una primera instancia, se encuentran las facultades administrativas solo en gestiones de proyectos para el cuidado del equilibrio de los ecosistemas y siendo el caso, de aplicación de multas por infracciones de menor rango sin necesidad de sanciones penadas, como es el caso de SERFOR, OEFA, SERNAM, PRODUCE, SENACE, entre otros para las licencias o permisos autorizados para la ejecución de una actividad económica, como es en específico la actividad minera.

La minería ilegal, se refleja no solo en la obtención de metales, ya que respecto a la minería no metálica, como son las “canteras” se ve mucho más reflejado en la tolerancia o falta de interés conductual por parte de las Municipalidades provinciales y distritales, al realizar cambios en la superficie terrestre a lo largo de los años sin contar con un ente Fiscalizador ni

---

8 Reglamento de las Fiscalías especializadas en materia ambiental y Fiscalías del delito con competencia ambiental: (...) FINALIDAD. - (...) La organización fiscal especializada en materia ambiental, tiene una estructura ágil y flexible, con competencia supraprovincial en cada uno de los Distritos Fiscales del país, la misma que permitirá que las acciones funcionales de prevención e investigación del delito en materia ambiental, se desarrolle en forma dinámica y eficiente, sustentados en los principios de prevención y precautoriedad, así como en la realización del trabajo funcional de forma coordinada y estratégica con las demás autoridades ambientales e instituciones públicas competentes en general.

mucho menos visto como un proyecto a futuro que sirva de inversión y generar economía para la misma población; este tipo de conducta de los pasivos (personas naturales como personas jurídicas con fines de lucro, incluso para el uso cotidiano), resulta un daño quizá de no gran notoriedad, pero que en un determinado momento, debido a las consecuencias acumulativas serán de impacto social

La problemática se centra, en la las conductas contradictorias con la cual se pueda evitar que se siga afectando de manera considerable la riqueza del ecosistema de un país tan rico en recursos naturales como es Perú. Este contraste de normativas es muy cuestionado por el hecho de tratarse de delitos de minería y sus agravantes por contar con recursos naturales no renovables, como son los minerales o por las ventajas tributarias, exoneraciones y demás beneficios administrativos del derecho en general que le otorga la norma en esta actividad en su desarrollo formal.

Para lo cual, se planteó la siguiente Hipótesis general a probar: “El tratamiento concerniente a la tipificación del delito de minería ilegal en contraste con la tipificación de los delitos contras los recursos naturales resultarían desproporcionados, ello en razón de la aplicación del principio de oportunidad en los casos de minería ilegal agravada”.

Como parte de la probanza de la presente investigación se realizaron entrevistas a algunos operadores jurídicos de nuestra región, especialistas en la materia ambiental, como fiscales y jueces; así mismo también se realizó entrevistas a algunos encargados de las principales autoridades y profesionales vinculados al tratamiento ambiental y minero, las cuales a continuación se detallarán:

- **Entrevista dirigida a profesionales en carreras vinculadas con el estudio de los recursos naturales y actividades productivas que demanden la extracción de los mismos.**

**1. ¿Considera usted a la Minería como la principal actividad económica del Perú?**

**Biol. Edgardo Elson Marthans Castillo – Dirección general de Diversidad Biológica del Ministerio del Ambiente.** De acuerdo al especialista. En realidad es una de las principales, porque el Perú tiene además de la minería, la agricultura y dependiendo de la zona, en la costa así como en la Amazonía puede florecer a la pesca, sin embargo ancestralmente se ha venido desarrollando siempre estas tres actividades, sin embargo la minería se convierte en una de las principales actividades económicas hoy por hoy en cuanto en el proceso o en la finalidad, está más el hecho de poner ganar créditos o ingresos económicos en corto tiempo y por un largo periodo, pero puede durar en tanto a los bancos de minerales que pueda estar brindando de 30 a 50 años a más; donde tenemos sobre todo los países de América del Sur.

**Fanny Torres Paucar – Subgerencia Regional de Gestión Ambiental del Gobierno Regional de Piura.** De acuerdo a la abogada. Si. Tengo conocimiento que es la principal actividad económica del país.

**Biol. Frank Suarez Pingo.** – Si es una de las actividades más importantes del país, ya que representa el mayor porcentaje del sector económico. Si nos ubicamos en un mapa de los minerales en el Perú, es muy rico y tiene gran diversidad de minerales que algunos no están siendo explotados.

**Ing. Minero Juan Carlos Chunga Sernaque.** – Dentro de las actividades económicas más importantes, incluyendo la agricultura, la pesca y la ganadería, la minera es la mejor, porque aporta más ingresos económicos al estado.

**Ing. Minero Grimaldo Saavedra Frías – Magister en Ingeniería Ambiental, Bachiller en laboratorio de petróleo y procesos ambientales y Bachiller en Derecho y**

**Ciencias Políticas.** Si, el producto bruto interno (PBI) lo demuestra, ya que es el que más aporta; el desarrollo de esta actividad permite que el país cuente con recursos necesarios para poder desarrollar el bien común.

**Ing. Geólogo Martín Zeta Eche.** - Si. Es la que más aporta del total del PBI del país. Presenta más exportaciones, genera trabajo e inversión. En Sechura – Piura, la minería legal, aporta posibilidad de trabajo en todos los niveles, la economía se ve reflejada después del proyecto aprobado. Pero como así es considerado como el principal aporte económico, también es el principal conflicto.

**2. De su experiencia profesional. ¿Podría usted considerar que existen algunos recursos naturales más indispensables que otros?**

**Biol. Edgardo Elson Marthans Castillo – Dirección general de Diversidad Biológica del Ministerio del Ambiente.** De acuerdo al especialista. Primero hay que analizar que significa Recurso Natural, la biodiversidad está conformado por ecosistemas, especies y genes, entonces el Perú es mega-diversidad por este tipo de componentes, y cuando un elemento se convierte en recurso natural es cuando el hombre empieza a hacer uso de ello, porque le busca una utilidad. Los elementos del ecosistema al ser utilizados tanto bióticos como abióticos, donde cada uno de ellos en nuestra normatividad tiene sus organismos encargados de brindar un soporte de aplicación y lineamientos para cada sector. Así como hay un marco legal general para la Biodiversidad.

A la pregunta en específico, el recurso natural indispensable es el agua, más que cualquier otro recurso.

**Fanny Torres Paucar – Subgerencia Regional de Gestión Ambiental del Gobierno Regional de Piura.** De acuerdo a la abogada. Creo que no. Poder decir que los recursos naturales, uno es más importante que el otro, habría de ver un estudio bastante técnico ya que creo que son ecosistemas, el mundo está formado de diferentes ecosistemas y eso guarda un equilibrio; desde el punto de vista ambiental, cuando se rompe esos ecosistemas, se rompe ese equilibrio, ahí es cuando vienen los problemas, precisamente el cambio climático es producto de esa alteración que se ha hecho. Entonces no puedo decir, que el agua es más importante que el aire, porque estamos hablando de la vida, o si las plantas son más importantes que los animales, porque eso es ecosistema. En mi experiencia profesional como abogada, más no como bióloga, no se trata de decir que hay un recurso más importante que otra, yo creo que de lo que se trata es de aprovechar los recursos naturales para el beneficio del ser humano desarrollando actividades que sean sostenibles, no pensando solamente en el hoy sino en el futuro, respetando los principios y la sostenibilidad es uno de ellos.

**Biol. Frank Suarez Pingo.** – El recurso natural más importante es el agua, y aquí en Piura está siendo muy afectado por la minería informal, ya que muchos de los lugares donde hay gran cantidad de minerales se encuentran cerca de cauces de ríos. En Piura, el agua resulta escasa y contaminar los pocos espacios que hay es de gran peligrosidad, por ejemplo, en Suyo y Tambogrande, el recorrido de las aguas hacia el bajo Piura, en teoría el agua contiene gran cantidad de sólidos disueltos; independientemente no hay un estudio tan certero de la contaminación cruzada de los minerales en el agua, pero si hay una influencia.

**Ing. Minero Juan Carlos Chunga Sernaqué.** –. El recurso natural más importante es el agua.

**Ing. Minero Grimaldo Saavedra Frías – Magister en Ingeniería Ambiental, Bachiller en laboratorio de petróleo y procesos ambientales y Bachiller en Derecho y Ciencias Políticas.** Hay tantos indispensables, el agua, el aire, el ecosistema en sí. Todo lo que tiene que ver con el desarrollo de todos los seres vivos.

**Ing. Geólogo Martín Zeta Eche.** - El recurso principal es el agua, no sólo en la minería, sino en toda actividad.

**3. ¿Qué tan perjudicial considera usted, es la actividad minera para el medio ambiente? A. Grave B. Menos severa C. No perjudica.**

**Biol. Edgardo Elson Marthans Castillo – Dirección general de Diversidad Biológica del Ministerio del Ambiente.** De acuerdo al especialista. Hay que hacer una distinción en primer lugar, entre lo que es minería, donde hay una serie de tipos de minería, dependiendo del recurso que se va a extraer, y por el lado de la formalidad ya sea formal o informal. Yo diría que la minería puede ocasionar graves daños, ya sea pequeña, mediana o grande si no se cumple con los estándares correspondientes, de nada sirve que sea formal teniendo consecuencias en el ecosistema donde no solo es un problema normativo en el caso de minería ilegal, sino también un problema social, ya sea por la presencia de trata de personas. Entonces la proporcionalidad de grave o menos grave, depende del cumplimiento estandarizado.

**Fanny Torres Paucar – Subgerencia Regional de Gestión Ambiental del Gobierno Regional de Piura.** De acuerdo a la abogada. Es perjudicial en la medida que no la realices correctamente, en la medida que no se cuente con los estudios de impacto ambiental o gestión ambiental y de las licencias o, dicho de otra manera, realizada como la ley manda es dañina hasta en lo más simple. Ya sea que una actividad minera que sea realizada de manera irresponsable para extraer recursos, y depreda, deforesta y que luego explotar el recurso, procesa y utiliza los químicos, como el cianuro que es altamente dañino para las personas que trabajan y los animales que puedan ver en los residuos, imagina el perjuicio que se hace. Una actividad informal, aun en los peores de los casos, aun siendo pequeña minería o minería artesanal es muy dañina.

**Biol. Frank Suarez Pingo.** – Si bien, acá en Piura es grave, pero hay países en los cuales con ayuda de la tecnología minimizan los riesgos ambientales. Lo que falta en la zona, por lo menos en Piura, es tecnología de “punta” para tratar de forma adecuada los minerales, con ello tratar de minimizar los efectos o impactos ambientales. En Perú, hay pocas experiencias de mejoras, en cambio hay más de degradación, entonces por cómo estamos si la considero grave.

**Ing. Minero Juan Carlos Chunga Sernaqué.** –. Sería grave, porque toda actividad de excavación, movimiento de tierra es puesta al medio ambiente y siempre se estará sometido a desastres.

**Ing. Minero Grimaldo Saavedra Frías – Magister en Ingeniería Ambiental, Bachiller en laboratorio de petróleo y procesos ambientales y Bachiller en Derecho y Ciencias Políticas.** Menos severa. Desde la perspectiva medio ambiental todo contamina e incluso cualquier tipo de actividad.

**Ing. Geólogo Martín Zeta Eche.** – Si hay más control, menos perjuicio hay. Pero, es cuestión de que el Estado, al demostrar inversión al medio ambiente y al recurso humano como peritos y técnico, el nivel de especialización es muy necesario.

**4. ¿Podría desarrollarse la actividad minera sin causar graves daños en el medio ambiente o sus componentes o en su defecto algún desequilibrio en los ecosistemas?**

**Biol. Edgardo Elson Marthans Castillo – Dirección general de Diversidad Biológica del Ministerio del Ambiente.** De acuerdo al especialista. Claro que sí. En realidad, ambos tipos de minería legal o informal, pero que no te cumple con los instrumentos de gestión ambiental también fomenta contaminación. Ya es un tema de responsabilidad. Hay que tener en cuenta que todas las actividades que realiza el hombre, todas las actividades extractivas en un determinado territorio, se afecta o modifica el paisaje, entonces necesariamente va a existir modificación porque hay zonas que se tienen que perder, pero hay que ser responsables de hasta dónde va a crecer la ciudad.



**Fanny Torres Paucar – Subgerencia Regional de Gestión Ambiental del Gobierno Regional de Piura.** De acuerdo a la abogada. Claro. Como cite líneas arriba, una actividad minera, respetando los conocimientos de normas, instrumentos de gestión y licencias que correspondan es una actividad que no va generar daño de impacto.

**Biol. Frank Suarez Pingo.** – Debería de existir una armonía entre la minería y la naturaleza, con la biodiversidad, pero para ello debería de existir innovación y tecnología que ayude a minimizar los impactos. Por ejemplo, en Alemania, han realizado la minería a tajo abierto, usando buenos aspersores y cuando han terminado su tiempo de concesión, estos espacios se han convertido en refugios para especies silvestres, entonces ahí si hay una visión de cómo hacer una minería responsable.

**Ing. Minero Juan Carlos Chunga Sernaqué.** – Siempre van a existir daños ocasionados por la minería, quizá no todos de forma muy rigurosa, pero algunas que otras modificaciones tendrán que verse reflejadas al momento de cualquier proceso sometido hacia los recursos naturales.

**Ing. Minero Grimaldo Saavedra Frías – Magister en Ingeniería Ambiental, Bachiller en laboratorio de petróleo y procesos ambientales y Bachiller en Derecho y Ciencias Políticas.** Se puede desarrollar depende al compromiso de los actores. En relación a las empresas y el estado con el respeto de la normatividad ambiental.

**Ing. Geólogo Martín Zeta Eche.** – Genera de alguna forma un desequilibrio en el ecosistema, en alguno de sus componentes. Pero si existiría control, serían claramente mínimos.

**5. ¿Existen suficientes y efectivas políticas de estado que coadyuven a respetar y cuidar nuestro medio ambiente?**

**Biol. Edgardo Elson Marthans Castillo – Dirección general de Diversidad Biológica del Ministerio del Ambiente.** De acuerdo al especialista. El Perú es uno de los países que viene generando mayor normatividad para regular la actividad minera, sin embargo, el tema va que el tema que tiene el Estado, tiene recursos renovables y no renovables, como los Ministerios de Producción, Autoridad Nacional del Agua y entre otras, tienen cada uno una gestión de instrumentos de políticas ambientales. Lo que pasa es que las EFAS fiscalizan al usuario y cuando encuentran algún imperfecto aparte de una sanción también es un llamado de atención a la institución encargada. La logística, material limitado, y falta de capacitación e interpretación trunca la metodología que serviría para poder hacer efectivos los estudios ambientales. En conclusión, creo que, si existen suficientes, pero no efectivas.

**Fanny Torres Paucar – Subgerencia Regional de Gestión Ambiental del Gobierno Regional de Piura.** De acuerdo a la abogada. Si hay políticas. Desde que hay un ente rector como es el Ministerio del Ambiente, que se encarga exclusivamente de ver el tema ambiental en el país, luego está presente los Gobiernos regionales, las unidades orgánicas que son las gerencias de recursos naturales y las diferentes instituciones que hay, demuestra que hay normas e institucionalidad por parte del estado que permite proteger al ambiente. El problema no es eso, sino la falta de conocimiento, la falta de sensibilización, la falta de presupuesto para poder sensibilizar a la población y una cultura ambiental, es lo que lleva al deterioro, por lo tanto, es todo un proceso. Es en parte comprensible, porque aún somos un país con necesidades y propiedades, porque también se tiene que ver temas como desnutrición infantil, educación y salud, se presta atención inmediata, de todas maneras, no se justifica, pero de alguna manera resulta comprensible.

**Biol. Frank Suarez Pingo.** – Las políticas existen, pero están dadas de manera factuales, donde una puede contradecir a la otra. Pero si hay políticas que van en pro de la minería así como las que van en pro a la biodiversidad, pero estas políticas no tratan de articular y pro ende la operalización de estas políticas es difícil que se hagan efectivas.

Para terminar, existe una herramienta que se llama “Ordenamiento Territorial” que permite conocer cuáles son los espacios para poder realizar actividades, tales como la minería, turismo y cuidado de la biodiversidad, entonces sobre eso hay que trabajar, hay que construir una política participativa, si bien las políticas son verticales, pues deberían ser más horizontales. Piura tiene todos los recursos tanto metálica como no metálica, si se logra eso, puede surgir un desarrollo económico muy interesante sin destruir el entorno natural.

**Ing. Minero Juan Carlos Chunga Sernaqué.** – Existen las políticas de estado, pero lo que hace falta son los valores, la aplicación de principios en la sociedad y por otro lado la capacitación correcta para poder hacer efectivas estas políticas y adecuarlas a la realidad minera.

**Ing. Minero Grimaldo Saavedra Frías – Magister en Ingeniería Ambiental, Bachiller en laboratorio de petróleo y procesos ambientales y Bachiller en Derecho y Ciencias Políticas.** En el mundo globalizado, existen las suficientes políticas de estado, pero el problema no se en la cantidad sino en la no efectividad que demuestran la mayoría de ellas. Entonces es ahí donde se sigue demostrando el daño al ambiente.

**Ing. Geólogo Martín Zeta Eche.** - No Son suficientes. Ya que todas son muy flexibles y permiten sobre todo que minero informal, tengo las facilidades para seguir operando bajo las mismas condiciones de siempre.

#### **Comentario de la Tesista:**

Para la presente investigación ha sido de gran importancia de los especialistas del Ministerio del Ambiente como del Gobierno Regional, por cuanto me ha permitido tener otra perspectiva de la problemática ambiental y con ello la necesidad de la debida protección del medio ambiente hacia la inclusión constante de la normativa.

En la actualidad la flexibilidad administrativa que realiza el Estado, sobre todo, hacia las pequeñas minerías y minerías artesanales, provoca que siempre exista esa libertad de poder siempre estar sin presión en la informalidad, como se puede apreciar en la ampliación del plazo de declaración de coordenadas para la pequeña minería y la minería artesanal hasta el 31 de julio del presente año, en donde el Ministerio de Energía y Minas sigue impulsando a continuar con el proceso que inició a principios del 2017, donde los mineros que se encuentran en el Registro Integral de Formalización Minera (REINFO) que aún no hayan realizado este trámite, contarán con más tiempo para concretarlo y no quedar fuera del proceso. Pero ahora, desde el mes de octubre del presente año, se aprobó la Ley N° 31007<sup>9</sup>, donde aprobó la extensión del plazo de ampliación del proceso de formalización minera hasta el 31 de diciembre del 2021 donde busca incluir a 70,000 personas, quienes quedaron fuera del proceso en el año 2016 porque no cumplían con el requisito de tener cinco años de antigüedad en esta actividad. Como se puede apreciar, la flexibilidad del apoyo normativo de las leyes penales en blanco, genera que las normas de mayor jerarquía pierdan vigencia por las ideas de celeridad procesal, haciendo de primer beneficiario a la parte pasiva que suele cometer este tipo de delitos ambientales y dejándose una vez más desligada la importancia de la protección del bien jurídico como lo es el Ambiente equilibrado.

Al referirme, de los residuos sólidos, en la minería legal, se forman pilas o pozos (piscinas) donde serán almacenados y así evitar contaminación severa al medio, en cambio, en la minería ilegal se presenta el apoyo de dragas, donde incluso siendo expresamente penado, los mineros irresponsables hacen de su uso para continuar con la ejecución de la misma. Pero, los límites no sólo quedan ahí, sino que la falta de una correcta fiscalización e inopinada, hace que el mantenimiento en las mineras formales, respecto a la utilización de petroles que forman parte

---

9 Ley que reestructura la inscripción en el registro integral de formalización minera de personas naturales o jurídicas que se encuentren desarrollando las actividades de explotación o beneficios en el segmento de pequeña minería y minería artesanal.

de los tanques de relaves, puedan ser descuidados y así ocasionar desde lesiones humanas y patrimoniales hasta daños inminentes directamente a una sola persona hasta una sociedad.

Como expresó una persona que labora en una concesión minera, a pesar de estar atentos a las posibles alteraciones que se puedan provocar diariamente, así como por ejemplo al no tratar de atropellar un animal con la excavación de grandes maquinarias o hasta la simple visita de un ave en los instrumentos de trabajo, es obvio que al momento de una auditoría sólo se mostrará la parte en donde sabemos que operamos correctamente, y lo que juega a favor, es que los profesionales que nos evalúan no abastecen ni en número de personal ni en conocimientos técnicos de distintas áreas que se necesita en este tipo de actividad, no sólo es cuestión de un contador, o un abogado, un minero o un ingeniero en general, sino de más ramas que se complementan y hacen falta para la correcta aplicación de la gestión, y evitar que la afectación sea potencial.

Por otro lado, he podido apreciar la labor técnica de estos especialistas en sus materias y como viene mejorando los instrumentos de probanza y determinación de afectación a los diversos ecosistemas, sobre al ornitólogo Frank Suarez Pingo y al Ingeniero Geólogo Martín Zeta Eche.

- **Entrevista dirigida a Jueces y Fiscales de la Región Piura, conocedores de procesos penales en Materia Ambiental, así como abogados especialistas en la materia.**

1. **A su criterio ¿Considera usted que con la tipificación de los delitos ambientales en el Código Penal se ha logrado reducir las conductas antijurídicas que amenazan con el bienestar de nuestro ambiente?**

*Abog. Silvia Carolina Rumiche Rochabrún – Fiscal Provincial Titular de la Fiscalía Especializada en materia ambiental del Distrito Fiscal de Piura.* Faltan indicios para poder absolver a la mayoría de las conductas ilícitas. Por ejemplo, en el artículo 307° de la presente normativa, con referencia al transporte debería ser una conducta penada, ya que solo está limitada a otros procesos. Como reducción de conductas jurídicas no tanto, sino se engloban todas las normativas jurídicas.

2. **¿Existen suficientes y efectivas políticas de estado que coadyuven a respetar y cuidar nuestro medio ambiente?**

*Abog. Silvia Carolina Rumiche Rochabrún – Fiscal Provincial Titular de la Fiscalía Especializada en materia ambiental del Distrito Fiscal de Piura.* No. Hay conductas hipócritas por parte del Estado, ya que se sobreponen los derechos ambientales. Respecto a la nueva ley, sobre la formalización (REINFO), demuestra que esa gente viva eternamente formalizándose. No hay una ley determinante para cuidar los ecosistemas, donde a su vez se cuenta con la aplicación del principio de oportunidad. Cuando estamos frente a una retención o cierre de una empresa, sólo la OEFA fiscaliza un día, verifica que ciertamente deja el desarrollo de la actividad, pero los demás días no, entonces la aplicación de la normatividad no puede ser tan efectiva como se espera.

3. **¿Está de acuerdo con la aplicación del Principio de Oportunidad en los delitos de Minería ilegal y minería ilegal agravada?**

*Abog. Silvia Carolina Rumiche Rochabrún – Fiscal Provincial Titular de la Fiscalía Especializada en materia ambiental del Distrito Fiscal de Piura.* No. Ya que por la gravedad y respecto a los demás recursos naturales, resulta ser un peligro eminente, por lo tanto, no se debería aplicar, aunado a ello, no hay una valorización que permita utilizar con criterios

fijos para la aplicación de este principio, ya que para cada Fiscal es de libre elección determinar que monto sería el indicado, mientras que para otras no podría ser lo correcto o justo.

**4. A su parecer. ¿Considera que la atenuación del tipo penal de minería ilegal y sus agravantes fomenta la incidencia criminal en estos delitos?**

*Abog. Silvia Carolina Rumiche Rochabrún – Fiscal Provincial Titular de la Fiscalía Especializada en materia ambiental del Distrito Fiscal de Piura.* Si. El principio de Oportunidad es una salida, donde resulta la incidencia por falta de control efectivo constante, donde no hay quien verifique. Se fomenta que se siga cometiendo el delito, ya que como no hay una valorización de criterio por el pasivo ambiental y no lo asume el Estado, fomenta la incidencia constantemente en este tipo de delitos.

**5. ¿Considera usted, que la reincidencia y habitualidad en este tipo de delitos, faculta al Juzgador Penal, imponer penas severas buscando disminuir su incidencia de criminalidad?**

*Abog. Silvia Carolina Rumiche Rochabrún – Fiscal Provincial Titular de la Fiscalía Especializada en materia ambiental del Distrito Fiscal de Piura.* Si. La reincidencia y la habitualidad, ayuda a establecer penas mayores a los máximos establecidos. Pero como no se logra sentencias, falta de ellos como modelos para poder tener como precedentes.

**Comentario del Tesista:**

En la presente investigación, se puede apreciar de las entrevistas que los operadores jurídicos muestran su disconformidad respecto a las normas contradictorias del derecho penal ambiental, en ese sentido se necesita un tratamiento concerniente a la tipificación del delito de minería ilegal frente a la tipificación de los delitos de recursos naturales, pues resulta desproporcional, sobre todo en los casos en la aplicación del principio de oportunidad en los casos de minería ilegal agravada, pues se advierte un favorecimiento indirecto a intereses económicos de corporaciones que realizan esta actividad al margen de la ley debido a las facilidades y beneficios que las normas de distintas jerarquías y procesos administrativos le ofrecen.

Respecto a los informes fundamentados que deben hacer los Fiscales para que se determine la responsabilidad de los denunciados es deficiente pues se advierte una falta de estudios que permitan mejor motivación y visión de la realidad de la minería en este ciclo. Aún más si en el artículo 314°-D del Código Penal Peruano, pretende una exclusión o reducción de penas, que facilitan la posición de poder liberar responsabilidad y sobre todo una sanción penal que sirva de sentencia.

## **4.2. PROBANZA JURÍDICO DOCTRINAL**

### **4.2.1 Casación N° 464-2016 – Pasco.**

VISTO: En audiencia pública, el recurso de casación, interpuesta por la FISCAL SUPERIOR DE PASCO, contra la sentencia de vista del 07 de abril de 2016 emitida por la Sala Penal de Apelaciones de la Corte Superior de Justicia de Pasco, que confirmo la absolución de la acusación fiscal a Isabel Dina Huamán Meza, como autora del delito de contaminación en la modalidad de minería ilegal, previsto en el artículo 307-A del Código Penal, en perjuicio del Estado, representada por el Ministerio del Ambiente y de Jacinto Rojas Rojas, con lo demás que contiene (...).

Se formula requerimiento de acusación contra Isabel Dina Huamán Meza, por los siguientes hechos:

- 1.1. Como circunstancias precedentes, sostuvo que por Resolución de Jefatura N° 3989-2000-RPM, del 13 de octubre del 2000, se aprobó la concesión minera Tres Estrellas. La acusada conocía que, para dedicarse a la extracción de recursos naturales no metálicos, tenía que contar con una autorización administrativa. Ello se demuestra con la solicitud del 04 de febrero de 2013.
- 1.2. Como circunstancias concomitantes, se le atribuyo la explotación de mineral no metálico (agregados) en la comunidad de Sacra Familia, sin la autorización de la entidad competente.
- 1.3. Esta actividad la realizó en varios momentos de forma dolosa, tal cual se acredita con las constataciones fiscales efectuadas en dicho lugar. La acusada no solo provocó con su actividad ilegal un perjuicio a los agraviados, sino al medioambiente, ya que se alteró la composición natural que tenía el lugar. Además, desvió del cauce del río San Juan y lo utilizó indiscriminadamente para el lavado de las piedras, lo que incremento la turbidez de este recurso hídrico y la pérdida de oxígeno del agua, con el daño a la vida que se desarrolla en dicho ecosistema.

Si bien no se precisó con exactitud la cantidad de material no metálico explotado, en la constatación fiscal se recabó 18 boletas de venta de material no metálicos (agregados) que se entregaron, lo que se deduce que cada cuatro horas salían 18 camiones cargados de material no metálico (arena, piedra, hormigón).

En las fechas 08 y 09 de noviembre del 2012 se encontró en plan labor a varias personas entre ellas a la trabajadora Isabel Dina Huamán Meza, además se utilizaron maquinarias para la extracción y traslado del material, lo cual demuestra a raves de informes que la acusada no es titular de ninguna concesión minera y la que tuvo se encuentra extinguida. Asimismo, el día 09 de enero del 2013 se intervino a Villegas Hugo Robles Calero, lavador de piedras y a Juan Sayán Huamán como controlador del despacho de la carga de volquetes. Mediante acta de constatación, se observó rumas de piedras de diferentes dimensiones, huellas de extracción y selección de arena. Un cuarto hecho responde el presidente de la comunidad de Trinidad t Sacra de familia donde refiere que a doscientos metros de la concesión Tres Estrellas, la acusada realizaba explotaciones desde hace un año, donde se observaron montículos de tierra de diversa calidad, malla ceramita, excavaciones de tierra, tres zarandas metálicas y acumulaciones de rumas de piedras chancadas y huellas de maquinarias pesadas.

Se solicitó se imponga seis años de pena privativa de libertad y quinientos días multa. En cuanto a la reparación civil se solicitó quinientos mil soles para el primer agraviado y doscientos cincuenta mil soles para el segundo agraviado.

Mediante sentencia del 16 de octubre del 2015 el Primer Juzgado Penal Unipersonal de Pasco, absolvió de la acusación fiscal a la acusada como autora del mencionado delito.

La sentencia fue apelada por la citada fiscal, y se dispuso su elevación a la Sala Penal de Apelaciones.

El fiscal Superior de Pasco, en su recurso de casación, solicitó se declare nula la sentencia de vista y se ordene un nuevo pronunciamiento. Invocó como causales, los incisos 3 y 4 del artículo 429 del Código Penal, con base a los siguientes argumentos:

- 3.1. En cuanto a la causal del inciso 3 sostuvo una errónea interpretación del artículo 307-A, ya que es una ley penal en blanco que precisa del derecho ambiental y en este caso, no se aplicaron normas extrapenales de carácter administrativo.
- 3.2. La Sala Penal de Apelaciones absolvió a la acusada por dos supuestos:  
A) No se configuran los elementos típicos del delito, pues a pesar de los

informes y constataciones policiales, estos no especificaron si la conducta causó o pudo causar daño y B) Insuficiencia probatoria. Considera que recurrir a los dos supuestos para absolver, es manifiestamente incongruente y carece de lógica, con lo cual se afecta la debida motivación de las resoluciones.

La sentencia fue apelada por la citada fiscal, y se dispuso su elevación a la Sala Penal de Apelaciones.

Respecto al Ámbito de Pronunciamiento, las consideraciones del tribunal supremo, en su décimo Segundo punto, precisa por otro lado, es necesario considerar la diferencia entre la licitud administrativa de la actividad minera del delito de minería ilegal. El primero, es abarcado por el derecho administrativo sancionador, el cual prevé una serie de sanciones para la persona que realice esta conducta. En cambio, lo que vuelve delictiva la conducta es la potencialidad de causación efectiva del acto minero en el ambiente a sus componentes, la calidad ambiental o la salud ambiental.

En conclusión, se advierte ilogicidad en la motivación y omisión en la valoración individual y conjunta de las pruebas actuadas en juicio oral. Por tanto, corresponde dictar una sentencia residente y reenviar el proceso a otros jueces para que se pronuncien sobre el fondo del asunto, considerando lo anotado. Por tanto, los motivos casacionales deben ampararse.

#### DECISIÓN:

Por estos fundamentos, declararon:

1. FUNDADO el recurso de casación por quebrantamiento de precepto material e ilogicidad en la motivación, interpuesta por la FISCAL SUPERIOR PENAL DE PASCO, contra la sentenciada.
2. CASAR la sentencia de vista e INSUBSISTENTE la sentencia de primera instancia.
3. ORDENAR se dicte nueva sentencia con arreglo a ley por otro juzgado penal unipersonal y, en su día, intervenga otra Sala Penal Superior, de ser el caso.
4. DISPONER se remita la causa a la Sala Penal de Apelaciones de origen para su debido cumplimiento y se publique la presente sentencia en la página web del Poder Judicial.

PADRO SALRRIAGA

BARRIOS ALVARADO

QUINTANILLA CHACON

CASTAÑEDA OTSU

PACHECO HUANCAS

SYCO/wrqu.

#### **Comentario del Tesista:**

La casación analizada, resulta a base de criterios que el Juzgador toma en cuenta al momento de establecer las responsabilidades de la acusada, frente a la comisión de un ilícito, en este caso en particular se trata de la falta de elementos periféricos probatorios para dar con la comisión del daño o posible daño que haría al bien jurídico del medio ambiente, de lo cual las condiciones que se establecen de cumplir con una pena y el pago de un monto por concepto de reparación civil se declaran infundadas por falta de base legal y de una incorrecta interpretación.

La tipificación de la norma y su desproporcional aplicación no ayudarán a definir las circunstancias que se deben tomar en cuenta al momento de establecer futuros criterios para la determinación de la existencia del daño ambiental.

#### **4.2.2 Analizar cuál es el tratamiento respecto a la tipificación de los delitos de minería ilegal en contraste con la tipificación de los delitos contra los recursos naturales.**

Se analizó el tratamiento respecto a la tipificación de los delitos de minería ilegal y delitos contra los recursos naturales, que la forma contradictoria en cómo se encuentra taxativamente la norma, se refleja en las interpretaciones diversas que pueden formularse los administradores de justicia, tanto por: La falta de inversión hacia la pluriofensividad que se está sometiendo ante un tipo penal como la minería ilegal, ya sea desde su mínima primera etapa de exploración del territorio y ubicación de minerales metálicos como no metálicos, se estaría perjudicando un futuro recurso natural ( por ejemplo capas de agua dulce en ciertos metros bajo el nivel del suelo), siendo inevitable siempre poder prevenir dichos daños, pero si se contara con el apoyo de tecnología de primera, capacitaciones profesionales, calidad de desenvolvimiento personal hacia el respeto al ambiente y políticas efectivas del Estado, podrían verse resultados favorables. Por otro lado, con la presencia de la Ley Penal en Blanco, generan el desequilibrio del cuidado de nuestros ecosistemas con la aplicación del ordenamiento Jurídico, como la centralización de la Procuraduría especializada en delitos ambientales no permite al procurador realizar un trabajo efectivo y eso debido a la cantidad de carga procesal que se presenta en la Región Piura.

#### **4.2.3 Analizar y determinar si existe un favorecimiento indirecto a intereses económicos por parte del legislador por medio de la tipificación de los delitos de minería ilegal.**

Se analizó y se determinó en base a las entrevistas formuladas y la doctrina encontrada que, a través de la aplicación del Principio de Oportunidad, contenido en el numeral 8° del artículo 2° del CPP, Se pretende ver como oportunidad a manera de incentivo para quienes ya hayan decidido iniciar en el camino de la ilegalidad. Lo que resulta contradictorio, ya que este tipo de potestad discrecional al Fiscal, deberían de enfocarse a delitos de bagatela o, dicho de otra forma, de escaso interés social de persecución. No olvidar que la pena mínima no debe superar los dos años de pena privativa de libertad o en otro supuesto extremo, no supere los cuatro años de pena privativa de libertad.

A través del alto grado de disvalor, que se percibe al momento de la libre elección y criterio del legislador, se enfrenta a su vez, a la falta de valorización respecto a que correspondería como sanción pecuniaria. El acuerdo entre la víctima y el autor activo, no satisface los fines de la pena, ya que afecta a más de un bien jurídico, tales como: el medio ambiente, la salud, la libertad personal (como la trata de personas) y el orden socioeconómico del estado. Por lo tanto, no es criterio que permita discernir sobre cuanto corresponde o no aplicar el Principio de Oportunidad.

Al verse frente a otros delitos contra los recursos naturales, por ejemplo, el Delito contra los bosques o formaciones boscosas tipificado en el Artículo 310° del CP, no puede recurrirse al principio de Oportunidad por no cumplir con el límite objetivo, ya que la pena oscila entre los cuatro a seis años de pena privativa de libertad, mientras que en el delito de Minería ilegal si es permitido. En consecuencia, esta medida debe atender de manera particular ya que, en la actualidad, opinar sobre minería cuenta con medidas de salidas alternativas, que en este caso no deberían ser iguales a ciertos delitos comunes que ampara la ley.

Para tomar partida fundamental, a los principios de Discrecionalidad como Arbitrariedad, la primera debe ser debidamente motivada, es decir deben ser decisiones que se adecuen a la realidad y no a la mera voluntad de quien emite la decisión de forma arbitraria.



## CONCLUSIONES

1. La constitución Política de 1993, reconoce en su artículo 2° inciso 22 “*Gozar de un ambiente equilibrado y adecuado al desarrollo de la vida de la persona*”. Y en el Código Penal, se encuentra tipificado en su Título XIII como Delitos Ambientales, primer capítulo como Delitos de Contaminación y segundo capítulo como Delitos contra los Recursos Naturales.
2. El derecho Penal Ambiental, desde su creación, hasta actualidad, ha presentado desproporcionalidad y contradicción desde las normas de menor a mayor jerarquía, aún más con la aplicación de las leyes penales en blanco.
3. La falta de efectivas políticas de estado, han generado que, en primera instancia, a nivel administrativo, surta cierto favorecimiento a los mineros, sobre todo pequeñas y artesanales minerías, perjudicando a los aplicadores de justicia, desarrollarse en base al principio de legalidad del Código Penal Peruano.
4. Los informes fundamentados que deben realizar los Fiscales para que se determine la responsabilidad de los denunciados es deficiente, pues se advierte una falta de estudios que permitan una mejor motivación y visión de la realidad, de la actividad minera.
5. El delito de minería ilegal es un delito pluriofensivo, que atenta contra diversos bienes jurídicos, donde inclusive se puede ver concurso de delitos. En cambio, la aplicación del principio de Oportunidad, es un mecanismo alternativo de solución de conflictos penales que abstiene de la acción penal, que debería ser utilizado en materia de falta de necesidad y merecimiento de pena.

## RECOMENDACIONES

1. No se deberían de ampliar los procesos de formalización para las pequeñas minerías y las minerías artesanales, porque eso genera beneficios donde se les permite actuar de manera populista, no pudiendo ser sancionados sin tener precedentes.
2. Enfrentar el problema de manera multisectorial, realizando estudios de daño potencial, a través de una herramienta que se llama “Ordenamiento Territorial” que permite conocer cuáles son los espacios para poder realizar actividades, tales como la minería, turismo y cuidado de la biodiversidad.
3. Aumentar el presupuesto de inversión por parte del Estado, para mejorar la calidad de personal, tecnología modernizada, capacitaciones e incentivación hacia los pobladores.
4. Existir una valoración para la determinación del monto por indemnización civil que corresponde, ante los daños sociales como ambientales sometidos.
5. Si el pasivo, decide reparar los daños causados por su conducta, esto podría ser tomado en cuenta en la gradualidad de la pena, o en todo caso al confesar su culpa, podría someterse a una terminación anticipada del proceso.

## REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS

- (12 de marzo de 2019). Obtenido de PROTOCOLO DE PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD: <https://www.pj.gob.pe/wps/wcm/connect/ef41b80040999da59d76dd1007ca24da/Protocolo+de+principio+de+oportunidad.pdf?MOD=AJPERES&CACHEID=ef41b80040999da59d76dd1007ca24da>
- (12 de marzo de 2019). Obtenido de PROTOCOLO DE PRINCIPIO DE OPORTUNIDAD: <https://www.pj.gob.pe/wps/wcm/connect/ef41b80040999da59d76dd1007ca24da/Protocolo+de+principio+de+oportunidad.pdf?MOD=AJPERES&CACHEID=ef41b80040999da59d76dd1007ca24da>
- ABAD, S. (29 de agosto de 2013). LA MINERIA EN EL PERU - PROCESO DE CRECIMIENTO. *Diario el Comercio*, págs. 1-15.
- ANDALUZ, C. (2004). *DERECHO AMBIENTAL: AMBIENTE SANO Y DESARROLLO SOSTENIBLE - DEBERES Y DERECHOS*. Lima: Proterra.
- ARROYO ZAPATERO, L. (1996). *PROTECCION PENAL DE LA PROPIEDAD INTELECTUAL*. Lima: San Marcos.
- BACA TUPAYACHI, E. (2013). *ESTUDIO SOBRE EL MARCO NORMATIVO MINERO EN EL PERU*. Lima.
- BETTI, E. (1990). *Teoria generale delle obbligazioni*. Italia.
- BRAMONT ARIAS, L. M. (2019). *TEORIA GENERAL DEL DELITO- EL TIPO PENAL*. Abril: Jurista editores.
- CARI LLAVE, Nidia Carmen, CERVANTES OLIVERA, Carla Adriana. (2018). *la desnaturalización del principio de oportunidad en los delitos de minería ilegal*. cusco.
- CASTILLO CORDOVA, L. (2008). *FUNDAMENTACION FILOSOFICA DE LOS DERECHOS HUMANOS, LA PERSONA COMO INICIO Y FIN DEL DERECHO*. Arequipa: Aldrus.
- CONCEPTODEFINICION.DE. (18 de enero de 2019). Obtenido de <https://conceptodefinicion.de/mineria/>
- CURY URZUA, E. (1988). *LA LEY PENAL EN BLANCO*. Bogotá: Temis.
- CUYA CAMPOS, S. (2017). Tratamiento especial de la reparación civil en los delitos ambientales. Puerto Maldonado, Perú.
- DAMMERT LIRA, A., & MOLINELLI ARISTONDO, F. (2007). *PANORAMA DE LA MINERIA EN EL PERU - OSINERGMIN*. Lima.
- DE LA PUENTE BRUNKE, L. (2011). Responsabilidad por el daño ambiental puro y el Código Civil peruano. *Revista de Derecho Themis PUCP*.
- De.conceptos.com*. (01 de agosto de 2018). Obtenido de <https://deconceptos.com/ciencias-naturales/contaminacion>
- Deconceptos.com*. (12 de marzo de 2019). Obtenido de <https://concepto.de/medio-ambiente/#ixzz5mgc5x5Xt>
- DEFINICIÓN. DE. (25 de abril de 2019). Obtenido de <https://definicion.de/ecosistema/>

- Definicion.de.* (01 de agosto de 2018). Obtenido de <https://definicion.de/contaminacion-ambiental/>
- Dialnet.unirioja.es.* (15 de julio de 2018). Obtenido de <https://dialnet.unirioja.es/servlet/autor?codigo=331653>
- DIEZ PICAZO, L., & GULLON, A. (1995). *Sistema de Derecho Civil*. Madrid: Séptima.
- Ecoportal.net.* (10 de julio de 2018). Obtenido de [https://www.ecoportal.net/temasespeciales/contaminacion/sobre\\_la\\_naturaleza\\_juridica\\_de\\_los\\_delitos\\_ambientales/](https://www.ecoportal.net/temasespeciales/contaminacion/sobre_la_naturaleza_juridica_de_los_delitos_ambientales/)
- FIGALLO, G. (2017). *DERECHO AMBIENTAL EN LA CONSTITUCIÓN PERUANA*.
- FRANCISKOVIC INGUNZA, M. (2012). *EL MEDIO AMBIENTE Y SU TUTELA*. Arequipa: Grijley E.I.R.L.
- HERNANDEZ SAAVEDRA, F. (2018). La contaminación ambiental generada por el parque automotor y la responsabilidad extracontractual en el distrito de Piura. Piura, Piura, Perú.
- HOJAS TECNICAS DE DIVULGACIÓN CIENTÍFICA.* (11 de febrero de 2019). Obtenido de <http://www.uacj.mx/ICB/UEB/Documents/Hojas%20tecnicas/Minerales.pdf>
- HUMALA TASO, O. (2013). *CLAUSURA DE LA CONVENCION MINERA. Discurso Presidencial*. Arequipa: Grupo Propuesta Ciudadana.
- IPENZA PERALTA, C. (2018). *MANUAL DE DELITOS AMBIENTALES*. Lima.
- IPENZA PERALTA, C. A. (2018). *MANUAL DE DELITOS AMBIENTALES - UN MANUA PARA OPERADORES DE JUSTICIA AMBIENTAL*. Lima: DAR Y Sea Shepard Legal - SSL.
- JESCHECK, H.-H. (1978). *TRATADO DE DERECHO PENAL*. Barcelona: Bosch.
- Joserocanacion.blogspot.com.* (s.f.). Obtenido de <http://joserocanacion.blogspot.com/2013/08/delitos-ambientales-titulo-xiii-del.html>
- Joserocanacion.blogspot.com.* (20 de julio de 2018). Obtenido de <http://joserocanacion.blogspot.com/2013/08/delitos-ambientales-titulo-xiii-del.html>
- LA ECONOMÍA.COM.* (15 de enero de 2019). Obtenido de <http://laeconomia.com.mx/beneficio-economico/>
- LACHIRA CORREA, I. L. (2015). *La importancia de la derogación de la aplicabilidad del principio de oportunidad sobre el delito de minería ilegal en el Perú*. Lima.
- LAMADRID UBILLUS, A. (2017). *EL DERECHO PENAL AMBIENTAL EN EL PERÚ*. Lima: Editorial Grijley E.I.R.L.
- LAMADRID UBILLUS, A. (2017). *EL DERECHO PENAL AMBIENTAL EN EL PERÚ*. Lima: Editorial Grijley E.I.R.L.
- LAMADRID, U. A. (2011). *EL DERECHO PENAL AMBIENTAL EN EL PERU*. Lima: Grijley.
- LAPO ROMAN, J. I. (2018). *Propuestas de criterios jurídicos específicos para la determinación de la existencia del daño en los delitos ambientales*. Piura.
- Legis.pe.* (24 de julio de 2018). Obtenido de <https://legis.pe/criminal-compliance-responsabilidad-penal-personas-juridicas-ley-30424/>

- LOPEZ RUIZ, A. C. (2017). *Análisis sobre el merecimiento y necesidad de pena en los delitos ambientales: a propósito del delito de contaminación ambiental*. Piura.
- MACKENZIE, R. (2004). *GUÍA EXPLICATIVA DEL PROTOCOLO DE CARTAGENA SOBRE LA SEGURIDAD DE LA BIOTECNOLOGÍA*. Cambridge: Thanet Press.
- MAZEAUD, P. (2000). *Tratado de Responsabilidad Civil*. 43.
- MEDIO AMBIENTE Y CONTAMINACIÓN. (20 de febrero de 2019). Obtenido de <https://addi.ehu.es/bitstream/handle/10810/16784/Medio%20Ambiente%20y%20Contaminaci%C3%B3n.%20Principios%20b%C3%A1sicos.pdf?sequence=6>
- Monografías. (30 de junio de 2018). Obtenido de <http://www.pj.gov.py/ebook/monografias/nacional/civil/Juan-M-Palacios-F-Responsabilidad-civil-ambiental.pdf>
- MORALES DASSO, J. M. (2016). ACIERTOS Y DEBILIDADES DE LA LEGISLACION MINERIA ACTUAL. *Circulo de Derecho Ambiental*, 1-11.
- OYARCE YUZZELLI, A. (2001). *TEMAS DE DERECHO AMBIENTAL*. Lima.
- PACHECO VARGAS, M. E. (2004). *Conciencia Ecológica: Garantía de un Medio Ambiente Sano*. Lima, Lima, Perú.
- PALACIOS FANTILLI, J. (01 de agosto de 2018). *Monografías nacionales*. Obtenido de <http://www.pj.gov.py/ebook/monografias/nacional/civil/Juan-M-Palacios-F-Responsabilidad-civil-ambiental.pdf>
- PEÑA CABRERA, F. (2010). *LOS DELITOS CONTRA EL MEDIO AMBIENTE*. Lima: Rodhas.
- PEÑA CHACON, M. (2013). *PRINCIPIO DE NO REGRESION AMBIENTAL EN EL DERECHO COMPARADO LATINOAMERICANO*. Obtenido de <https://maestriaderechoambientalucrfilswordpress.com/2015/09/principio-de-no-regresic3b3n-ambiental-en-el-derecho-comparado-latinoamericano-1-pdf>.
- PORTILLO CAZORLA, S. L. (2017). *Causas jurídicas y no jurídicas de la inaplicación del Principio de Oportunidad en los casos de delitos de Minería Ilegal de la Fiscalía Especializada en materia ambiental del Distrito Fiscal de Puno del año 2014-2015*. Puno.
- REVISTA PUCP.EDU.PE. (20 de febrero de 2019). Obtenido de <http://revistas.pucp.edu.pe/index.php/derechoysociedad/article/viewFile/14359/14974>
- RIECHMANN, J. (2002). *EL PRINCIPIO DE PRECAUCION EN MEDIO AMBIENTE Y SALUD PUBLICA DE LAS DEFINICIONES A LA PRÁCTICA*. Barcelona: Icaria.
- URRACA ALVAREZ, R. (ENERO de 2018). CRITERIOS JURIDICOS PARA LA DETERMINACION DE LA RESPONSABILIDAD CIVIL EN EL DAÑO AMBIENTAL. 53. PIURA, PIURA, PERU.
- VARGAS, C. (s.f.). *PRINCIPIOS RECTORES DEL DERECHO AMBIENTAL - TOMO II*. Obtenido de <https://www.gacetajudicial.com.do/derecho-ambiental/principios-rectores-derecho-ambiental2html>.
- VASQUEZ SHIMAJUKO, C. C. (2015). *DEFENSA PENAL DE LA EMPRESA Y SUS FUNCIONARIOS EN DELITOS AMBIENTALES*. Lima: Jurista Editores.
- WESTREICHER, A. (2016). *MANUAL DE DERECHO AMBIENTAL*.

## ANEXOS

### ANEXOS 1. MATRIZ DE CONSISTENCIA

**TÍTULO DEL PROYECTO:** “DELITOS DE MINERÍA ILEGAL Y DELITOS CONTRA LOS RECURSOS NATURALES”.

**NOMBRE DE LA TESISTA:** ALINSSON KASSANDRA FIESTAS SALDARRIAGA.

<b>PROBLEMA GENERAL</b>	<b>OBJETIVO GENERAL</b>	<b>HIPÓTESIS GENERAL</b>
<b>¿Cuál es el tratamiento respecto a la tipificación de los delitos de minería ilegal frente a la tipificación de los delitos contra los recursos naturales?</b>	Se analizó cual fue el tratamiento respecto a la tipificación de los delitos de minería ilegal en contraste a la tipificación de los delitos contra los recursos naturales.	El tratamiento concerniente a la tipificación del delito de minería ilegal frente a la tipificación de los delitos contra los recursos naturales resultó desproporcional, ello en razón de la aplicación del principio de oportunidad en los casos de minería ilegal agravada.
<b>PROBLEMA ESPECÍFICO</b>	<b>OBJETIVO ESPECÍFICO</b>	<b>HIPÓTESIS ESPECÍFICA</b>
<b>¿Existe algún favorecimiento a intereses económicos por parte del legislador por medio de la tipificación de los delitos de minería ilegal?</b>	Se analizó y determinó que si existió un favorecimiento indirecto a intereses económicos por parte del legislador por medio de la tipificación de los delitos de minería ilegal.	La legislación en general y en específico la legislación penal que tipifica los delitos de minería ilegal advirtió un favorecimiento indirecto a intereses económicos de corporaciones que realizan esta actividad al margen de la ley debido a facilidades y beneficios respecto a la forma de terminación de los procesos penales que acarrearón dichos ilícitos.



## ANEXOS 2. CRONOGRAMA DE EJECUCIÓN

CRONOGRAMA DE ACTIVIDADES								
AÑO	2018							
ACTIVIDADES	MAYO	JUNIO	JULIO	AGOSTO	SETIEMBRE	OCTUBRE	NOVIEMBRE	DICIEMBRE
ETAPA DE ANÁLISIS - METODOLÓGICA								
ANÁLISIS PREVIO	X	X						
PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	X	X						
RECOPILACIÓN Y ORDENAMIENTO DE DATOS	X	X						
CLASIFICACIÓN DE DATOS	X	X	X					
ANÁLISIS CRÍTICO E INTERPRETATIVO	X	X	X					
ETAPA ELABORATIVA								
ANÁLISIS METÓDICO			X	X	X	X	X	



<b>REDACCIÓN INICIAL</b>	X	X						
<b>PRESENTACIÓN DEL PROYECTO</b>		X						
<b>APROBACIÓN DEL PROYECTO</b>			X					
<b>INTERPRETACIÓN DE LA INFORMACIÓN</b>			X	X	X			
<b>SEGUNDA REDACCIÓN</b>			X	X	X			
<b>PREPARACIÓN BIBLIOGRÁFICA, CITAS, ANEXOS Y CUADROS ESTADÍSTICOS</b>				X	X	X		
<b>CORRECCIÓN E IMPRESIÓN DE LA TESIS</b>							X	
<b>SUSTENTACIÓN</b>								X



### ANEXOS 3. PRESUPUESTO

Para la elaboración de la presente investigación, y su correspondiente ejecución se ha proyectado los siguientes cuadros de recursos y presupuestos de gastos, los mismos que detallo a continuación.

<b>INVERSIÓN A LA INVESTIGACIÓN</b>	<b>S/. 6,800.00</b>
<b>FUENTE DE FINANCIAMIENTO</b>	<b>INGRESOS PROPIOS.</b>

<b>RUBRO</b>	<b>CONCEPTO</b>	<b>COSTO</b>
<b>GASTOS ADMINISTRATIVOS</b>	TASAS ADMINISTRATIVAS	S/. 140.00
<b>BIENES</b>	IMPRESORA EPSON	S/. 840.00
	CARTUCHOS Y TINTA	S/. 250.00
	HOJAS A 4	S/. 100.00
	MATERIAL DIDÁCTICO	S/. 250.00
<b>SERVICIOS</b>	PASAJES Y VIATICOS	S/. 640.00
	SERVICIO DE COPIAS	S/. 200.00
	SERVICIO DE TRASPORTE	S/. 100.00
	INTERNET E IMPRESIONES	S/. 250.00
	SERVICIO DE ANILLADO EMPASTADO	S/. 230.00
<b>ASESORIA</b>		S/. 3,800.00

## **ANEXOS 4. ENTREVISTA**

### **GUÍA DE ENTREVISTA N° 01**

**(Entrevista dirigida a Jueces y Fiscales de la Región Piura conocedores de procesos penales en Materia Ambiental, así como abogados especialistas en la materia)**

1. A su criterio ¿Considera usted que con la tipificación de los delitos ambientales en el código penal se ha logrado reducir las conductas antijurídicas que amenazan con el bienestar de nuestro ambiente?
2. ¿Existen suficientes y efectivas políticas de estado que coadyuven a respetar y cuidar nuestro medio ambiente?
3. ¿Está de acuerdo con la aplicación del Principio de Oportunidad en los delitos de Minería ilegal y minería ilegal agravada?
4. A su parecer ¿Considera que la atenuación del tipo penal de minería ilegal y sus agravantes fomenta la incidencia criminal en estos delitos?
5. ¿Considera usted, que la reincidencia y habitualidad en este tipo de delitos, faculta al Juzgador Penal, imponer penas severas buscando disminuir su incidencia de criminalidad?

## GUÍA DE ENTREVISTA N° 02

**(Entrevista dirigida a profesionales en carreras vinculadas con el estudio de los recursos naturales y actividades productivas que demanden la extracción de los mismos)**

1. ¿Considera usted a la Minería como la principal actividad económica del Perú?
2. De su experiencia profesional ¿Podría usted considerar que existen algunos recursos naturales más indispensables que otros?
3. ¿Qué tan perjudicial considera usted, es la actividad minera para el medio ambiente?
  - a. Grave.
  - b. Menos severa.
  - c. No perjudica.
4. ¿Podría desarrollarse la actividad minera sin causar graves daños en el ambiente o sus componentes o en su defecto algún desequilibrio en los ecosistemas?
5. ¿Existen suficientes y efectivas políticas de estado que coadyuven a respetar y cuidar nuestro medio ambiente?

## APÉNDICES

### Ley N° 31007.

EL PRESIDENTE DE LA REPÚBLICA

POR CUANTO:

EL CONGRESO DE LA REPÚBLICA;

Ha dado la Ley siguiente:

**LEY QUE REESTRUCTURA LA INSCRIPCIÓN EN EL REGISTRO INTEGRAL DE FORMALIZACIÓN MINERA DE PERSONAS NATURALES O JURÍDICAS QUE SE ENCUENTREN DESARROLLANDO LAS ACTIVIDADES DE EXPLOTACIÓN O BENEFICIO EN EL SEGMENTO DE PEQUEÑA MINERÍA Y MINERÍA ARTESANAL**

#### Artículo 1.- Objeto

La presente ley tiene por objeto la reestructuración de la inscripción en el Registro Integral de Formalización Minera (REINFO) de personas naturales o jurídicas que se encuentren desarrollando las actividades de explotación o beneficio en el segmento de pequeña minería y minería artesanal.

#### Artículo 2.- Registro Integral de Formalización Minera

Forman parte del Registro Integral de Formalización Minera las personas naturales o jurídicas que desarrollen la actividad minera de explotación y/o beneficio.

Los requisitos para el acceso y permanencia en el registro referido en el párrafo precedente son establecidos por el Ministerio de Energía y Minas, a través de las disposiciones reglamentarias que se emitan.

#### Artículo 3.- Del plazo

Las inscripciones de los sujetos referidos en el artículo anterior se realizan hasta por un plazo de ciento veinte (120) días hábiles, conforme al procedimiento dispuesto en el Decreto Legislativo 1293, que declara de interés nacional la formalización de las actividades de la pequeña minería y minería artesanal.

#### Artículo 4.- De la exención de la responsabilidad

Incluyese dentro de los alcances del literal b. de la disposición complementaria final única del Decreto Legislativo 1351, a los sujetos que se inserten al Registro Integral de Formalización Minera dentro del plazo señalado por el artículo 3 de la presente norma.

#### Artículo 5.- Declaratoria de interés

Declárase de interés nacional y de necesidad pública la priorización de la reubicación de la actividad de beneficio en zonas permitidas, realizada por personas naturales o jurídicas.

## **DISPOSICIONES COMPLEMENTARIAS**

### **FINALES**

Primera. - Ampliase hasta el 31 de diciembre de 2021 el plazo del proceso de formalización minera integral establecido en el Decreto Legislativo 1293, que declara de interés nacional la formalización de las actividades de la pequeña minería y minería artesanal.

Segunda. - La presente ley entra en vigencia a los 60 días de publicada la presente ley, fecha en la cual deben estar publicadas, bajo responsabilidad, las disposiciones reglamentarias por el Ministerio de Energía y Minas, y por la Superintendencia Nacional de Aduanas y de Administración Tributarias.

## **DISPOSICIÓN COMPLEMENTARIA**

### **DEROGATORIA**

Única. - Déjase sin efecto el numeral 4.3 del artículo 4 del Decreto Legislativo 1293, que declara de interés nacional la formalización de las actividades de la pequeña minería y minería artesanal.

Comuníquese al señor presidente de la República para su promulgación.

En Lima, a los veintiséis días del mes de setiembre de dos mil diecinueve.

**PEDRO C. OLAECHEA ÁLVAREZ CALDERÓN**

Presidente del Congreso de la República

**KARINA JULIZA BETETA RUBÍN**

Primera vicepresidenta del Congreso de la República

**AL SEÑOR PRESIDENTE DE LA REPÚBLICA**

**POR TANTO:**

Mando se publique y cumpla.

Dado en la Casa de Gobierno, en Lima, a los dieciséis días del mes de octubre del año dos mil diecinueve.

**MARTÍN ALBERTO VIZCARRA CORNEJO**

Presidente de la República

**VICENTE ANTONIO ZEBALLOS SALINAS**

Presidente del Consejo de Ministros

1817813-1

**LEY GENERAL QUE MODIFICA ARTÍCULOS DEL CÓDIGO PENAL Y DE LA LEY  
GENERAL DEL AMBIENTE – LEY N° 29263**

DIARIO DE LOS DEBATES - PRIMERA LEGISLATURA ORDINARIA DEL 2008

EL PRESIDENTE DE LA REPÚBLICA

POR CUANTO:

El Congreso de la República

Ha dado la Ley siguiente:

EL CONGRESO DE LA REPÚBLICA;

Ha dado la Ley siguiente:

**LEY QUE MODIFICA DIVERSOS ARTÍCULOS DEL CÓDIGO PENAL Y DE LA LEY  
GENERAL DEL AMBIENTE**

**Artículo 1.-** Modificación de los artículos 217, 218, 221 y 224 del Código Penal. Modifícanse el inciso c) del artículo 217, los incisos b) y d) del artículo 218, así como los artículos 221 y 224 del Código Penal en los siguientes términos:

“**Artículo 217.-** Reproducción, difusión, distribución y circulación de la obra sin la autorización del autor

(...)

c. La comunique o difunda públicamente, transmita o retransmita por cualquiera de los medios o procedimientos reservados al titular del respectivo derecho.

(...)

**Artículo 218.-** Formas agravadas

(...)

b. La reproducción, distribución o comunicación pública se realiza con fines comerciales u otro tipo de ventaja económica, o alterando o suprimiendo el nombre o seudónimo del autor, productor o titular de los derechos.

(...)

d. Se fabrique, ensamble, importe, exporte, modifique, venda, alquile, ofrezca para la venta o alquiler, o ponga de cualquier otra manera en circulación dispositivos, sistemas tangibles o intangibles, esquemas o equipos capaces de soslayar otro dispositivo destinado a impedir o restringir la realización de copias de obras, o a menoscabar la calidad de las copias realizadas, o capaces de permitir o fomentar la recepción de un programa codificado, radiodifundido o comunicado en otra forma al público, por aquellos que no están autorizados para ello.

(...)

**Artículo 221.-** Incautación preventiva y comiso definitivo.

En los delitos previstos en este capítulo se procederá a la incautación preventiva de los ejemplares y materiales, de los aparatos o medios utilizados para la comisión del ilícito y, de ser el caso, de los activos y cualquier evidencia documental, relacionados al ilícito penal. De ser necesario, el Fiscal pedirá autorización al Juez para leer la documentación que se halle en el lugar de la intervención, en ejecución de cuya autorización se incautará la documentación vinculada con el hecho materia de investigación. Para la incautación no se requerirá identificar individualmente la totalidad de los materiales, siempre que se tomen las medidas necesarias para que durante el proceso judicial se identifiquen la totalidad de los mismos. En este acto participará el representante del Ministerio Público. Asimismo, el Juez, a solicitud del Ministerio Público, ordenará el allanamiento o descerraje del local donde se estuviere cometiendo el ilícito penal. En caso de emitirse sentencia condenatoria, los ejemplares, materiales ilícitos, aparatos y medios utilizados para la comisión del ilícito serán comisados y destruidos, salvo casos excepcionales debidamente calificados por la autoridad judicial. En ningún caso procederá la devolución de los ejemplares ilícitos al encausado.

**Artículo 224.-** Incautación preventiva y comiso definitivo. En los delitos previstos en este capítulo se procederá a la incautación preventiva de los ejemplares y materiales, de los aparatos o medios utilizados para la comisión del ilícito y, de ser el caso, de los activos y cualquier evidencia documental, relacionados al ilícito penal.

De ser necesario, el Fiscal pedirá autorización al Juez para leer la documentación que se halle en el lugar de la intervención, en ejecución de cuya autorización se incautará la documentación vinculada con el hecho materia de investigación. Para la incautación no se requerirá identificar individualmente la totalidad de los materiales, siempre que se tomen las medidas necesarias para que durante el proceso judicial se identifiquen la totalidad de los mismos. En este acto participará el representante del Ministerio Público.

Asimismo, el Juez, a solicitud del Ministerio Público, ordenará el allanamiento o descerraje del local donde se estuviere cometiendo el ilícito penal. En caso de emitirse sentencia condenatoria, los ejemplares, materiales ilícitos, aparatos y medios utilizados para la comisión del ilícito serán comisados y destruidos, salvo casos excepcionales debidamente calificados por la autoridad judicial. En ningún caso procederá la devolución de los ejemplares ilícitos al encausado.”

**Artículo 2.-** Incorporación de los artículos 220-A, 220-B, 220-C, 220-D, 220-E, 220-F y 444-A al Código Penal Incorpóranse los artículos 220-A, 220-B, 220-C, 220-D, 220-E, 220-F y 444-A al Código Penal, en los siguientes términos:

**“Artículo 220-A.-** Elusión de medidas tecnológicas.

El que, con fines de comercialización u otro tipo de ventaja económica, eluda cualquier medida tecnológica que utilicen los productores de fonogramas, artistas intérpretes o ejecutantes, así como los autores de cualquier obra protegida por derechos de propiedad intelectual, será reprimido con pena privativa de libertad no mayor de dos años y de diez a sesenta días-multa. (\*)

(\*) Artículo modificado por el Artículo 2 de la Ley N° 29316, publicada el 14 enero 2009, cuyo texto

es el siguiente:

**“Artículo 220-A.-** Elusión de medida tecnológica efectiva.

El que, con fines de comercialización u otro tipo de ventaja económica, eluda sin autorización cualquier medida tecnológica efectiva que utilicen los productores de fonogramas, artistas,

intérpretes o ejecutantes, así como los autores de cualquier obra protegida por derechos de propiedad intelectual, será reprimido con pena privativa de libertad no mayor de dos años y de diez a sesenta días multa."

**Artículo 220-B.-** Productos destinados a la elusión de medidas tecnológicas. El que, con fines de comercialización u otro tipo de ventaja económica, fabrique, importe, distribuya, ofrezca al público, proporcione o de cualquier manera comercialice dispositivos, productos o componentes destinados principalmente a eludir una medida tecnológica que utilicen los productores de fonogramas, artistas intérpretes o ejecutantes, así como los autores de cualquier obra protegida por derechos de propiedad intelectual, será reprimido con pena privativa de libertad no mayor de dos años y de diez a sesenta días-multa.

**Artículo 220-C.-** Servicios destinados a la elusión de medidas tecnológicas.

El que, con fines de comercialización u otro tipo de ventaja económica, brinde u ofrezca servicios al público destinados principalmente a eludir una medida tecnológica efectiva que utilicen los productores de fonogramas, artistas intérpretes o ejecutantes, así como los autores de cualquier obra protegida por derechos de propiedad intelectual, será reprimido con pena privativa de libertad no mayor de dos años y de diez a sesenta días-multa.

**Artículo 220-D.-** Delitos contra la información sobre gestión de derechos. El que, sin autorización y con fines de comercialización u otro tipo de ventaja económica, suprima o altere, por sí o por medio de otro, cualquier información sobre gestión de derechos, será reprimido con pena privativa de libertad no mayor de dos años y de diez a sesenta días-multa.

La misma pena será impuesta al que distribuya o importe para su distribución información sobre gestión de derechos, a sabiendas que esta ha sido suprimida o alterada sin autorización; o distribuya, importe para su distribución, transmita, comunique o ponga a disposición del público copias de las obras, interpretaciones o ejecuciones o fonogramas, a sabiendas que la información sobre gestión de derechos ha sido suprimida o alterada sin autorización.

**Artículo 220-E.-** Etiquetas, carátulas y empaques.

El que fabrique, comercialice, distribuya o almacene con fines comerciales etiquetas o carátulas no auténticas adheridas o diseñadas para ser adheridas a un fonograma, copia de un programa de ordenador, documentación o empaque de un programa de ordenador o a la copia de una obra cinematográfica o cualquier otra obra audiovisual, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de seis años y de sesenta a ciento veinte días-multa. (\*)

(\*) Artículo modificado por el Artículo 2 de la Ley N° 29316, publicada el 14 enero 2009, cuyo texto

es el siguiente:

**"Artículo 220-E.-** Etiquetas, carátulas o empaques. El que fabrique, comercialice, distribuya, almacene, transporte, transfiera o de otra manera disponga con fines comerciales u otro tipo de ventaja económica etiquetas o carátulas no auténticas adheridas o diseñadas para ser adheridas a un fonograma, copia de un programa de ordenador, documentación o empaque de un programa de ordenador o a la copia de una obra cinematográfica o cualquier otra obra audiovisual, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de seis años y de y de sesenta a ciento veinte días multa."



**Artículo 220-F.-** Manuales y licencias para programas de ordenador.

El que elabore, comercialice, distribuya o almacene con fines comerciales manuales o licencias no auténticas para un programa de ordenador será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de seis años y de sesenta a ciento veinte días-multa.

(\*)

(\*) Artículo modificado por el Artículo 2 de la Ley N° 29316, publicada el 14 enero 2009, cuyo texto

es el siguiente:

**"Artículo 220-F.-** Manuales, licencias u otra documentación, o empaques no auténticos relacionados a programas de ordenador. El que elabore, comercialice, distribuya, almacene, transporte, transfiera o de otra manera disponga con fines comerciales u otro tipo de ventaja económica manuales, licencias u otro tipo de documentación, o empaques no auténticos para un programa de ordenador, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de seis años y de sesenta a ciento veinte días multa".

**Artículo 444-A.-** Protección de señales satelitales encriptadas.

El que reciba una señal de satélite portadora de un programa originariamente codificada, a sabiendas que fue decodificada sin la autorización del distribuidor legal de la señal, será reprimido con cuarenta a ochenta jornadas de prestación de servicios a la comunidad o de diez a sesenta días-multa."

**Artículo 3.-** Modificación del Título XIII del Código Penal.

Modifícase el Título XIII del Código Penal, en los siguientes términos:

TÍTULO XIII  
DELITOS AMBIENTALES  
CAPÍTULO I  
DELITOS DE CONTAMINACIÓN

**Artículo 304.-** Contaminación del ambiente.

El que, infringiendo leyes, reglamentos o límites máximos permisibles, provoque o realice descargas, emisiones, emisiones de gases tóxicos, emisiones de ruido, filtraciones, vertimientos o radiaciones contaminantes en la atmósfera, el suelo, el subsuelo, las aguas terrestres, marítimas o subterráneas, que cause o pueda causar perjuicio, alteración o daño grave al ambiente o sus componentes, la calidad ambiental o la salud ambiental, según la calificación reglamentaria de la autoridad ambiental, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de seis años y con cien a seiscientos días-multa.

Si el agente actuó por culpa, la pena será privativa de libertad no mayor de tres años o prestación de servicios comunitarios de cuarenta a ochenta jornadas.

**Artículo 305.-** Formas agravadas.

La pena privativa de libertad será no menor de cuatro años ni mayor de siete años y con trescientos a mil días-multa si el agente incurre en cualquiera de los siguientes supuestos:

1. Falsea u oculta información sobre el hecho contaminante, la cantidad o calidad de las descargas, emisiones, filtraciones, vertimientos o radiaciones contaminantes referidos en el artículo 304, a la autoridad competente o a la institución autorizada para realizar labores de fiscalización o auditoría ambiental.
2. Obstaculiza o impide la actividad fiscalizadora de auditoría ordenada por la autoridad administrativa competente.
3. Actúa clandestinamente en el ejercicio de su actividad.

Si por efecto de la actividad contaminante se producen lesiones graves o muerte, la pena será:

1. Privativa de libertad no menor de cinco años ni mayor de ocho años y con seiscientos a mil días-multa, en caso de lesiones graves.
2. Privativa de libertad no menor de seis años ni mayor de diez años y con setecientos cincuenta a tres mil quinientos días-multa, en caso de muerte.

**Artículo 306.-** Incumplimiento de las normas relativas al manejo de residuos sólidos

El que, sin autorización o aprobación de la autoridad competente, establece un vertedero o botadero de residuos sólidos que pueda perjudicar gravemente la calidad del ambiente, la salud humana o la integridad de los procesos ecológicos, será reprimido con pena privativa de libertad no mayor de cuatro años.

Si el agente actuó por culpa, la pena será privativa de libertad no mayor de dos años. Cuando el agente, contraviniendo leyes, reglamentos o disposiciones establecidas, utiliza desechos sólidos para la alimentación de animales destinados al consumo humano, la pena será no menor de tres años ni mayor de seis años y con doscientos sesenta a cuatrocientos cincuenta días-multa.

**Artículo 307.-** Tráfico ilegal de residuos peligrosos.

El que ingrese ilegalmente al territorio nacional, use, emplee, coloque, traslade o disponga sin la debida autorización, residuos o desechos tóxicos o peligrosos para el ambiente, resultantes de un proceso de producción, extracción, transformación, utilización o consumo, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de seis años y con trescientos a cuatrocientos días-multa.

## CAPÍTULO II

### DELITOS CONTRA LOS RECURSOS NATURALES

**Artículo 308.-** Tráfico ilegal de especies de flora y fauna silvestre protegida.

El que adquiere, vende, transporta, almacena, importa, exporta o reexporta productos o especímenes de especies de flora silvestre no maderable y/o fauna silvestre protegidas por la legislación nacional, sin un permiso o certificado válido, cuyo origen no autorizado conoce o

puede presumir, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de cinco años y con ciento ochenta a cuatrocientos días-multa.

**Artículo 308-A.-** Tráfico ilegal de especies acuáticas de la flora y fauna silvestre protegidas.

Será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de cinco años y con ciento ochenta a cuatrocientos días-multa, el que adquiere, vende, transporta, almacena, importa, exporta o reexporta productos o especímenes de especies acuáticas de la flora y/o fauna silvestre protegidas por la legislación nacional bajo cualquiera de los siguientes supuestos:

1. Sin un permiso, licencia o certificado válido.
2. En épocas, cantidades, talla o zonas que son prohibidas o vedadas.

**Artículo 308-B.-** Extracción ilegal de especies acuáticas.

El que extrae especies de flora o fauna acuática en épocas, cantidades, talla y zonas que son prohibidas o vedadas, o captura especies sin contar con el respectivo permiso o exceda el límite de captura por embarcación, asignado por la autoridad administrativa competente y la ley de la materia, o lo hace excediendo el mismo o utiliza explosivos, medios químicos u otros métodos prohibidos o declarados ilícitos, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de cinco años.

**Artículo 308-C.-** Depredación de flora y fauna silvestre protegida.

El que caza, captura, colecta, extrae o posee productos, raíces o especímenes de especies de flora y/o fauna silvestre protegidas por la legislación nacional, sin contar con la concesión, permiso, licencia o autorización u otra modalidad de aprovechamiento o extracción, otorgada por la autoridad competente, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de cinco años y con cincuenta a cuatrocientos días-multa.

**Artículo 308-D.-** Tráfico ilegal de recursos genéticos.

El que adquiere, vende, transporta, almacena, importa, exporta o reexporta, de forma no autorizada, recursos genéticos de especies de flora y/o fauna silvestre protegidas por la legislación nacional, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de cinco años y con ciento ochenta a cuatrocientos días-multa. La misma pena será aplicable para el que a sabiendas financia, de modo que sin su cooperación no se hubiera podido cometer las actividades señaladas en el primer párrafo, y asimismo al que las dirige u organiza.

**Artículo 309.-** Formas agravadas.

En los casos previstos en los artículos 308, 308-A, 308-B y 308-C, la pena privativa de libertad será no menor de cuatro años ni mayor de siete años cuando el delito se cometa bajo cualquiera de los siguientes supuestos:

1. Cuando los especímenes, productos, recursos genéticos, materia del ilícito penal, provienen de áreas naturales protegidas de nivel nacional o de zonas vedadas para la extracción de flora y/o fauna silvestre, según corresponda.
2. Cuando los especímenes, productos o recursos genéticos materia del ilícito penal, provienen de las reservas intangibles de comunidades nativas o campesinas o pueblos indígenas en situación de aislamiento o de contacto inicial, según corresponda.
3. Cuando es un funcionario o servidor público que omitiendo funciones autoriza, aprueba o permite la realización de este hecho delictivo en su tipo básico, o permite la

comercialización, adquisición o transporte de los recursos de flora y fauna ilegalmente obtenidos.

4. Mediante el uso de armas, explosivos o sustancias tóxicas.

**Artículo 310.-** Delitos contra los bosques o formaciones boscosas.

Será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de seis años y con prestación de servicios comunitarios de cuarenta a ochenta jornadas el que, sin contar con permiso, licencia, autorización o concesión otorgada por autoridad competente, destruye, quema, daña o tala, en todo o en parte, bosques u otras formaciones boscosas, sean naturales o plantaciones.

**Artículo 310-A.-** Tráfico ilegal de productos forestales maderables

El que adquiere, almacena, transforma, transporta, oculta, custodia, vende, embarca, desembarca, importa, exporta o reexporta productos o especímenes forestales maderables protegidos por la legislación nacional, cuyo origen ilícito conoce o puede presumir, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de seis años y con cien a seiscientos días-multa. La misma pena será aplicable para el que a sabiendas financia, de modo que sin su cooperación no se hubiera podido cometer las actividades señaladas en el primer párrafo, y asimismo al que las dirige u organiza.

Está fuera del supuesto previsto en el primer párrafo, el que realiza los hechos previstos en el presente artículo, si sus acciones estuvieron basadas en una diligencia razonable y en información o documentos expedidos por la autoridad competente, aunque estos sean posteriormente declarados nulos o inválidos.

**Artículo 310-B.-** Obstrucción de procedimiento.

El que obstruye, impide o traba una investigación, verificación, supervisión o auditoría, en relación con la extracción, transporte, transformación, venta, exportación, reexportación o importación de especímenes de flora y/o de fauna silvestre protegidas por la legislación nacional, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de dos años ni mayor de cinco años. La pena será privativa de libertad no menor de cuatro años ni mayor de ocho años para el que emplea intimidación o violencia contra un funcionario público o contra la persona que le presta asistencia, en el ejercicio de sus funciones, en relación con actividades de extracción y la venta de productos o especímenes forestales maderables.

**Artículo 310-C.-** Formas agravadas.

En los casos previstos en los artículos 310, 310-A y 310-B, la pena privativa de libertad será no menor de cinco años ni mayor de ocho años, bajo cualquiera de los siguientes supuestos:

1. Si se comete el delito al interior de tierras de comunidades nativas o campesinas o pueblos indígenas, áreas naturales protegidas, zonas vedadas, concesiones forestales y áreas de conservación privadas debidamente reconocidas por la autoridad competente.
2. Si como consecuencia de la conducta prevista en los artículos correspondientes se afecten vertientes que abastecen de agua a centros poblados, sistemas de irrigación o se erosione el suelo haciendo peligrar las actividades económicas del lugar.
3. Si el autor o partícipe es funcionario o servidor público.

4. Si el delito se comete respecto de especímenes que han sido marcados para realizar estudios o han sido reservados como semilleros, cuando se trate de especies protegidas por la legislación nacional.
5. Si el delito se comete con el uso de armas, explosivo o similar.
6. Si el delito se comete con el concurso de dos o más personas.
7. Si el delito es cometido por los titulares de concesiones forestales.

La pena privativa de libertad será no menor de seis años ni mayor de diez años cuando:

1. El delito es cometido por un agente que actúa en calidad de integrante, jefe, cabecilla o dirigente de una organización delictiva o banda destinada a perpetrar estos delitos.
2. El autor causa lesiones graves o muerte durante la comisión del hecho delictivo o a consecuencia de dicho acto.

**Artículo 311.-** Utilización indebida de tierras agrícolas.

El que, sin la autorización de cambio de uso, utiliza tierras destinadas por autoridad competente al uso agrícola con fines de expansión urbana, de extracción o elaboración de materiales de construcción u otros usos específicos, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de dos años ni mayor de cuatro años.

La misma pena será para el que vende u ofrece en venta, para fines urbanos u otro cualquiera, tierras zonificadas como uso agrícola.

**Artículo 312.-** Autorización de actividad contraria a los planes o usos previstos por la ley.

El funcionario o servidor público que autoriza o se pronuncia favorablemente sobre un proyecto de urbanización para otra actividad no conforme con los planes o usos previstos por los dispositivos legales o el profesional que informa favorablemente, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de dos años ni mayor de cuatro años e inhabilitación de un año a tres años conforme al artículo 36 incisos 1, 2 y 4.

**Artículo 313.-** Alteración del ambiente o paisaje.

El que, contraviniendo las disposiciones de la autoridad competente, altera el ambiente natural o el paisaje urbano o rural, o modifica la flora o fauna, mediante la construcción de obras o tala de árboles, será reprimido con pena privativa de libertad no mayor de cuatro años y con sesenta a noventa días-multa.

### CAPÍTULO III

#### RESPONSABILIDAD FUNCIONAL E INFORMACIÓN FALSA

**Artículo 314.-** Responsabilidad de funcionario público por otorgamiento ilegal de derechos.

El funcionario público que sin observar leyes, reglamentos, estándares ambientales vigentes, por haber faltado gravemente a sus obligaciones funcionales, autoriza o se pronuncia favorablemente sobre el otorgamiento o renovación de autorización, licencia, concesión, permiso u otro derecho habilitante en favor de la obra o actividad a que se refiere el presente Título, será reprimido con

pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de seis años, e inhabilitación de un año a seis años conforme al artículo 36 incisos 1, 2 y 4.

La misma pena será para el funcionario público competente para combatir las conductas descritas en el presente Título y que, por negligencia inexcusable o por haber faltado gravemente a sus obligaciones funcionales, facilite la comisión de los delitos previstos en el presente Título.

**Artículo 314-A.-** Responsabilidad de los representantes legales de las personas jurídicas.

Los representantes legales de las personas jurídicas dentro de cuya actividad se cometan los delitos previstos en este Título serán responsables penalmente de acuerdo con las reglas establecidas en los artículos 23 y 27 de este Código.

**Artículo 314-B.-** Responsabilidad por información falsa contenida en informes.

El que, conociendo o pudiendo presumir la falsedad o la inexactitud, suscriba o realice estudios, evaluaciones, auditorías ambientales, planes de manejo forestal u otro documento de gestión forestal, exigido conforme a ley, en los que se incorpore o avale información falsa o inexacta, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de tres años ni mayor de cinco años.

## CAPÍTULO IV

### MEDIDAS CAUTELARES Y EXCLUSIÓN O REDUCCIÓN DE PENAS

**Artículo 314-C.-** Medidas cautelares.

Sin perjuicio de lo ordenado por la autoridad administrativa, el Juez dispondrá la suspensión inmediata de la actividad contaminante, extractiva o depredatoria, así como las otras medidas cautelares que correspondan.

En los delitos previstos en este Título, el Juez procederá a la incautación previa de los especímenes presuntamente ilícitos y de los aparatos o medios utilizados para la comisión del presunto ilícito. Asimismo, el Juez, a solicitud del Ministerio Público, ordenará el allanamiento o descerraje del lugar donde presuntamente se estuviere cometiendo el ilícito penal. En caso de emitirse sentencia condenatoria, los especímenes ilícitos podrán ser entregados a una institución adecuada, según recomendación de la autoridad competente, y en caso de no corresponder, serán destruidos. En ningún caso procederá la devolución de los ejemplares ilícitos al encausado.

**Artículo 314-D.-** Exclusión o reducción de penas.

El que, encontrándose en una investigación fiscal a cargo del Ministerio Público o en el desarrollo de un proceso penal, proporcione información veraz, oportuna y significativa sobre la realización de un delito ambiental, podrá ser beneficiado en la sentencia con reducción de pena, tratándose de autores, y con exclusión de la misma para los partícipes, siempre y cuando la información proporcionada haga posible alguna de las siguientes situaciones:

1. Evitar la comisión del delito ambiental en el que interviene.
2. Promover el esclarecimiento del delito ambiental en el que intervino.
3. La captura del autor o autores del delito ambiental, así como de los partícipes.

El beneficio establecido en el presente artículo deberá ser concedido por los Jueces con criterio de objetividad y previa opinión del Ministerio Público.”

**Artículo 4.-** Sustitución del artículo 149 de la Ley N° 28611, Ley General del Ambiente.

Sustitúyese el artículo 149 de la Ley N° 28611, Ley General del Ambiente, el cual queda redactado de la siguiente manera:

**Artículo 149.-** Del informe de la autoridad competente sobre infracción de la normativa ambiental.

149.1 En las investigaciones penales por los delitos tipificados en el Título Décimo Tercero del Libro Segundo del Código Penal, será de exigencia obligatoria la evacuación de un informe fundamentado por escrito por la autoridad ambiental, antes del pronunciamiento del fiscal provincial o fiscal de la investigación preparatoria en la etapa intermedia del proceso penal. El informe será evacuado dentro de un plazo no mayor de treinta (30) días, contados desde la recepción del pedido del fiscal de la investigación preparatoria o del juez, bajo responsabilidad.

Dicho informe deberá ser meritado por el fiscal o juez al momento de expedir la resolución o disposición correspondiente.

149.2 En las investigaciones penales por los delitos tipificados en el Título Décimo Tercero del Libro Segundo del Código Penal que sean desestimadas, el fiscal evaluará la configuración del delito de Denuncia Calumniosa, contemplado en el artículo 402 del Código Penal.”

## **DISPOSICIONES COMPLEMENTARIAS**

**PRIMERA.** - De las sanciones a las personas jurídicas.

Si el hecho punible fuera cometido en ejercicio de la actividad de cualquier persona jurídica o utilizando su organización para favorecerlo o encubrirlo, el juez notificará a la autoridad administrativa competente a fin de que se imponga una multa a dicha persona jurídica, que podrá ascender hasta el doble de los beneficios obtenidos a consecuencia de la actividad ilícita. (\*)

(\*) Disposición sustituida por el Artículo 16 de la Ley N° 29316, publicada el 14 enero 2009, cuyo texto es el siguiente:

**PRIMERA.** - De las sanciones a las personas jurídicas.

En el caso que una persona actuando en nombre de una persona jurídica participe en las actividades descritas en el Libro II, Título XVIII del Capítulo II, Sección IV (Corrupción de Funcionarios) del Código Penal con el propósito de beneficiarla, la autoridad administrativa impondrá a dicha persona jurídica, previo procedimiento administrativo e independientemente de las sanciones penales previstas en los supuestos señalados, una multa que podrá ascender hasta el doble de los beneficios obtenidos con la actividad imputada, sin perjuicio de las demás sanciones administrativas a las que hubiere lugar.”

**CONCORDANCIAS CON EL TLC PERÚ - ESTADOS UNIDOS DE NORTEAMÉRICA**

**SEGUNDA.** - Exentos del alcance de la Ley.

Están fuera del alcance de lo previsto en la presente Ley, las comunidades campesinas y comunidades nativas que realicen actividades de caza, pesca, extracción y tala con fines de subsistencia.

#### DISPOSICIÓN MODIFICATORIA

**ÚNICA.** - Modificación del Decreto Legislativo N° 1090.

Modifícase la segunda disposición complementaria final del Decreto Legislativo N° 1090, la cual queda redactada de la siguiente manera:

**SEGUNDA.** - La autoridad forestal competente solo podrá transferir a título gratuito los productos forestales que haya decomisado o declarado en abandono, de acuerdo con lo establecido en el Reglamento de la materia.”

#### DISPOSICIONES FINALES

**PRIMERA.** – Reglamentación.

El artículo 4 y la primera disposición complementaria de la presente Ley serán reglamentadas dentro de los noventa (90) días a partir de la entrada en vigencia de la presente Ley.

**SEGUNDA.** - Vacatio Legis.

Los artículos 310, 310-A, 310-B y 310-C del Código Penal, modificados e introducidos, respectivamente, por esta Ley, entran en vigencia a partir del 1 de enero de 2009. Comuníquese al señor presidente de la República para su promulgación. En Lima, a los veintitrés días del mes de setiembre de dos mil ocho.

JAVIER VELÁSQUEZ QUESQUÉN

Presidente del Congreso de la República

ALEJANDRO AGUINAGA RECUENCO

Primer Vicepresidente del

Congreso de la República

AL SEÑOR PRESIDENTE CONSTITUCIONAL DE LA REPÚBLICA

POR TANTO:

Mando se publique y cumpla.

Dado en la Casa de Gobierno, en Lima, el primer día del mes de octubre del año dos mil ocho.

ALAN GARCÍA PÉREZ

Presidente Constitucional de la República

JORGE DEL CASTILLO GÁLVEZ

Presidente del Consejo de Ministros.